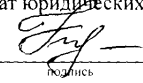


Федеральное государственное автономное
образовательное учреждение
высшего образования
«СИБИРСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»
Юридический институт
Кафедра гражданского права

УТВЕРЖДАЮ
Заведующий кафедрой: Качур Н.Ф.
Кандидат юридических наук, доцент


« 06 » июня 20 16 г.

ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

030501.65 Юриспруденция

код и наименование специальности

Исключительное право на произведение науки, литературы, искусства

тема

Научный руководитель  старший преподаватель

Рычкова Н.Ю.

подпись, дата должность, ученая степень

инициалы, фамилия

Выпускник

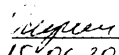
 03.06.2016 г.

Шваков Г.С.

подпись, дата

инициалы, фамилия

Рецензент

 кандидат юридических наук
15.06.2016 г.

Савушкин Д.В.

подпись, дата

должность, ученая степень

инициалы, фамилия

Красноярск 2016

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	4
1 Исключительное право на произведение науки, литературы, искусства: общая характеристика.....	7
1.1 Понятие и правовая природа исключительного права. Место в системе интеллектуальных прав.....	7
1.2 Произведение науки, литературы, искусства как объект исключительного права.....	15
2 Содержание и пределы исключительного права на произведение науки, литературы, искусства.....	31
2.1 Возникновение и прекращение исключительного права на произведение науки, литературы, искусства.....	31
2.2 Содержание исключительного права на произведение науки, литературы, искусства	38
2.3 Ограничения исключительного права на произведение науки, литературы, искусства.....	61
Заключение.....	71
Список использованных источников.....	76

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Введение в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) способствовало ряду изменений в российском законодательстве о правах на результаты интеллектуальной собственности. Сам термин «интеллектуальные права» для отечественного законодательства не является новым и использовался впервые в трудах В.А. Дозорцева¹.

Введение данного термина в отечественное законодательство позволяет говорить об изменении понимания сущности и содержания результатов творческой деятельности авторов. Различия в правовой природе объектов вещного права и объектов интеллектуальной собственности устанавливает и иной правовой режим таких объектов, что влияет на процесс осуществления прав в данной сфере.

Результаты интеллектуальной деятельности играют в современном мире значительную роль, и их важность для общества не может недооцениваться. Связано это, прежде всего с их значимостью для развития всего общества в целом и той важной функцией, которую они выполняют в качестве двигателя прогресса.

С тех пор как результаты интеллектуальной деятельности стали все чаще и чаще вовлекаться в экономический оборот существует постоянная необходимость в совершенствовании законодательства и правового регулирования отношений, возникающих по этому поводу. Развитие информационных и телекоммуникационных сетей, совершенствование способов и скорости обмена информацией зачастую являются причинами негативных последствий для авторов произведений.

¹ Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей. М., 2005. С. 56.

Поскольку авторам с каждым днем становится все тяжелее контролировать использование своих произведений и получать доход они зачастую настаивают на усилении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности. Однако в действительности большинство норм отечественного законодательства в сфере интеллектуальной собственности носят репрессивный характер и обеспечивают защиту интересов правообладателей. Интересы же иных участников данных правоотношений в большинстве своем остались без должного внимания.

Однако представляется, что отношения в сфере интеллектуального права должны строиться на основе диспозитивности и равенства правообладателей и иных участников отношений, возникающих в сфере интеллектуальной собственности, что делает необходимым поиска баланса интересов всех участников данных отношений.

Ответ на поставленный вопрос имеет не только теоретическое, но и практическое значение.

Говоря о степени проработанности данной тематики в юридической литературе различных авторов, необходимо заметить, что в целом можно говорить о проработанности данной темы в отечественном законодательстве. В настоящее время существует большое количество работ по данной теме и сложилось определенное единство мнений касающихся исключительного права на произведения науки, литературы, искусства.

Цель дипломной работы – комплексное исследование правовых основ и проблем правового регулирования исключительного права на произведения науки, литературы, искусства в Российской Федерации с учетом правоприменительной практики, изучение правоотношений возникающих при гражданском обороте результатов интеллектуальной деятельности, а так же прав авторов, правообладателей и иных участников указанных отношений.

Для достижения этих целей необходимо решить ряд **задач**, которые носят как общетеоретический, так и конкретно-прикладной характер:

- определить, что будет являться произведением науки, литературы, искусства и установить присущие им как объектам интеллектуальной собственности характерные черты;
- рассмотреть, что из себя представляет исключительное право на произведение науки, литературы, искусств, изучить его правовую природу и установить место в системе интеллектуальных прав;
- рассмотреть основания возникновения и прекращения исключительного права;
- изучить содержание исключительного права на произведения науки, литературы, искусства и их основные способы использования;
- рассмотреть установленные законодательством ограничения исключительного права на авторские произведения.

Теоретическую основу дипломной работы составили труды авторов: Я.А. Канторовича, К.П. Победоносцева, Г.Ф. Шершеневича, М.М. Агаркова, Б.В. Антимона, А.В. Венедиктова, О.С. Иоффе, О.А. Красавчикова, В.И. Серебровского, С.С. Алексеева, Э.П. Гаврилова, В.А. Дозорцева, В.О. Калятина, М.Я. Кириллова, А.П. Сергеева, С.А. Сударикова, Е.А. Суханова, Ю.К. Толстого, В.Ф. Яковлева, Д.В. Мурзина, И.Б. Новицкого и других авторов.

При написании дипломной работы использовался преимущественно метод анализа, посредством выделения в предмете исследования составных частей и их последующее изучение, выводы были произведены при помощи метода обобщения. Так же был применен такой метод, как метод классификации.

Дипломная работа состоит из введения, двух глав, объединяющих в себе пять параграфов, заключения и списка использованных источников.

1 Исключительное право на произведение науки, литературы, искусства: общая характеристика

1.1 Понятие и правовая природа исключительного права. Место в системе интеллектуальных прав

Понятие исключительного права возникло и развивалось параллельно с развитием промышленного производства и массовой культуры, когда произведения литературы и искусства стали в экономическом смысле доступны не только элите, но и широким слоям общества. Научно-технический прогресс позволил обособить интеллектуальный продукт от его материального носителя и использовать его как явление самостоятельное. Для литературных произведений такая возможность появилась благодаря внедрению книгопечатания, для произведений изобразительного искусства - появлению различных технических средств репродуцирования изображений и фотографий, для исполнения - изобретению и широкому использованию аудио - видеозаписи и т.д.²

Исключительное право является видом интеллектуального права. Кроме того, интеллектуальные права включают так же личные неимущественные и в некоторых случаях иные права (право следования, право доступа).

Среди отечественных исследователей в области исключительного права на произведения науки, литературы, искусства, можно выделить приверженцев двух различных концепций прав на результаты интеллектуальной деятельности: монистической и дуалистической. Так, профессор А.П. Сергеев, рассуждая о природе субъективных авторских прав, отмечает, что все авторские права являются исключительными в силу своей природы.³ Профессор В.И. Еременко определяет исключительное право как

² Гражданское право: актуальные проблемы теории и практики / Под общ. ред. В.А. Белова. М., 2008. С. 572- 573; Маковский А.Л. Исключительные права и концепция части четвертой Гражданского кодекса // Гражданское право современной России / Сост. О.М. Козырь, А.Л. Маковский. М., 2008. С. 108.

³ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2007. С. 191.

органичное сочетание личных и имущественных прав.⁴ Профессор В.А. Дозорцев, наоборот, предлагает прекратить рассматривать неимущественные права в составе исключительного права: «В содержание этого понятия включаются только имущественные, но не личные неимущественные права, хотя они с очевидностью принадлежат только данному субъекту».⁵

Российское законодательство в развитии взглядов на исключительное право на произведения науки, литературы, искусства, прошло несколько этапов. В советское время теория интеллектуальной собственности не имела возможности на существование. В начале 90-х, с развитием института частной собственности, данная теория получила возможность для развития. В результате чего первичное закрепление права на результаты интеллектуальной деятельности как «интеллектуальной собственности» получили в Законе СССР «О собственности в СССР» от 6 марта 1990 г.⁶ и Законе РСФСР «О собственности в РСФСР» от 24 декабря 1990 г.⁷ Уже разработчиками этих законов признавалось очевидное своеобразие этого института. В результате чего в законодательстве в настоящее время преобладает в основном позиция исключительных прав, хотя в ряде случаев и употребляется выражение «интеллектуальная собственность» (как, например, в ст. 44 Конституции РФ).

Частью IV ГК РФ был введен новый для российского правопорядка термин «интеллектуальные права», который охватывает исключительные (имущественные), личные неимущественные и иные права (право следования, право доступа и др.) (ст. 1226 ГК РФ).⁸

⁴ Еременко В.И. Содержание и природа исключительных прав (интеллектуальной собственности) // Интеллектуальная собственность. 2000. N 4. С. 34.

⁵ Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей. М., 2005. С. 140.

⁶ О собственности в СССР: закон СССР от 06.03.1990 (утратил силу) // Ведомости СНД и ВС СССР. 1990. № 11. С. 164.

⁷ О собственности в РСФСР: закон РСФСР от 24.12.1990 (утратил силу) // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1990. № 30. С. 416.

⁸ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая): федер. закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в посл. ред.) // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

Комментируя положения Гражданского кодекса, Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ в своем постановлении подчеркивают, что «в соответствии с положениями части IV ГК РФ термином «интеллектуальная собственность» охватываются только сами результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, но не права на них (ст.1225 ГК РФ)»⁹.

В настоящее время легальное определение исключительного права на произведения науки, литературы, искусства, содержится в п. 1 ст. 1229 ГК РФ. Согласно которой под исключительным правом понимается право использовать полученный результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Таким образом, можно говорить о том, что понятие исключительного права связано, прежде всего, с возможностью использования соответствующего результата, в том числе путем распоряжения им.

Своим названием исключительное право обязано содержанию, назначению и социальной функции исключительных прав, возложенных законодателем на это уникальное явление. Только исключительно законный обладатель этого субъективного права, кроме случаев, предусмотренных законом, вправе использовать результат своей интеллектуальной деятельности по собственному усмотрению, распоряжаться принадлежащим ему правом, разрешить или запретить его использование другими лицами, которые в свою очередь не могут использовать результат интеллектуальной деятельности, принадлежащий законному правообладателю, без согласия последнего, за исключением случаев, предусмотренных законом. Иными

⁹ О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса РФ: постановление Пленума Верховного Суда РФ N 5, Пленума ВАС РФ N 29 от 26.03.2009 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

словами, право использовать результаты интеллектуальной деятельности «исключительно», поскольку оно путем прямого запрета в законе устраняет других лиц (всех, кроме тех, для кого закон предусмотрел изъятия) от возможности использовать эти интеллектуальные продукты, т.е. «исключает» для этих «других» такую возможность¹⁰

В тоже время, некоторые ученые предлагают не совсем полное, на наш взгляд, понятие исключительного права. Так, профессор С.А. Судариков считает, что исключительное право – «это право на использование объекта интеллектуальной собственности».¹¹ Однако понимание исключительного права в интеллектуальной сфере значительно шире. Нельзя исключать из определения правомочие распоряжения результатами интеллектуальной деятельности.

Так, к примеру, Г.Ф. Шершеневич писал о том, что, «так же как вещное право является юридической возможностью пользования материальными вещами с устранением всех прочих от пользования теми же объектами, исключительное право представляет юридическую возможность совершения известного рода действий с устранением всех прочих от подражания. Именно в связи с предоставлением известным лицам исключительной возможности совершения известных действий с запрещением всем остальным возможности подражания он предлагал называть права субъектов интеллектуальной деятельности исключительными правами».¹² И он же утверждал, что именно «этот момент исключительности представляется настолько характерным для природы этой группы прав, что необходимо выразить его в самом названии последней...».¹³

В своих работах, А.Л. Маковский верно указывает, что повышенная исключительность интеллектуальных прав объясняется нематериальной

¹⁰ Маковский А.Л. Исключительные права и концепция части четвертой Гражданского кодекса. М., 2010. С. 136.

¹¹ Судариков С.А. Право интеллектуальной собственности: учебник. М., 2010. С. 19.

¹² Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 2005. С. 254-255.

¹³ Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. М., 1974. С. 73.

природой объектов интеллектуальной собственности и содержанием признаваемых законом субъективных прав на эти объекты, сущностью и назначением исключительного права как «права-монополии».¹⁴

В.А. Дозорцев справедливо отмечал, что в содержание исключительных прав входят право использования и право распоряжения этим использованием. Эти правомочия присущи режиму всех видов объектов исключительных прав. Разливаются лишь формы и способы использования.¹⁵

Объектом использования является сам результат, а объектом распоряжения – право на него, право его использования.

«Исключительность» исключительного права усиливается строго ограниченным законом перечнем результатов человеческой деятельности, подлежащих правовой охране со стороны государства. В ст. 1225 ГК РФ содержится перечень объектов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации, подлежащих правовой охране. Из содержания данной статьи можно сделать вывод о существовании объектов авторских исключительных прав, объектов смежных исключительных прав, объектов патентных исключительных прав, объектов исключительных прав на средства индивидуализации.

Целям и задачам нашего исследования соответствует изучение именно авторских исключительных прав на произведения науки, литературы и искусства.

Об авторских правах ранее говорили как об исключительных правах. Однако концепция IV части ГК РФ исходит из того, что так следует именовать только права имущественные.

Прежде чем дать пояснения о существе исключительного права, выделим его характерные черты.

¹⁴ Маковский А.Л. Исключительные права и концепция части четвертой Гражданского кодекса. С. 136-137.

¹⁵ Дозорцев В.А. Интеллектуальные права. Понятие. Система. Задачи кодификации. М., 2003. С. 48.

Вне зависимости от применения того или иного термина в законодательстве права на объекты интеллектуальной деятельности будут обладать определенными общими существенными признаками:

1. Эти права по своей правовой природе являются абсолютными. Абсолютный характер исключительного права придает запретительный императив, предусмотренный нормами части IV ГК РФ, согласно п. 1 ст. 1229 ГК РФ «другие лица не могут использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя». Иными словами, третьи лица должны воздерживаться от несанкционированного использования чужих интеллектуальных объектов без согласия их правообладателей.

2. Исключительность данной категории прав является обратной стороной их абсолютности. Использование определенного объекта будет возможно либо правообладателем, либо с разрешения правообладателя. В тоже время в отличие от такого абсолютного права, как право собственности, здесь преимуществом обладает запретительный элемент. Так, в своих работах, А.А. Пиленко писал, что, по отношению к патентному праву, позитивная возможность фабрикации есть не юридическое понятие, а экономическая функция правового института запрещения¹⁶. Такой же точки зрения придерживался Н.А. Райгородский, он утверждал, что «Право положительное – исключительное право на применение изобретения имеет ценность и приобретает именно для того, чтобы иметь возможность реализовать право отрицательное, не допустить применения третьими лицами этого изобретения»¹⁷. А для вещественных объектов на первом плане находится возможность самостоятельного использования произведения.

3. Исключительные права обладают самостоятельной экономической ценностью. Конструкция данной категории прав должна обладать

¹⁶ Пиленко А.А. Право изобретателя. Привилегии на изобретения и их защита в русском и международном праве. Историко-догматическое исследование. СПб., 1903. Т. 2. С. 34-36, 368.

¹⁷ Райгородский Н.А. Изобретательское право в СССР. М., 1949. С. 31.

достаточной легкостью вхождения их в экономический оборот, в связи с чем, безусловно, существует необходимость обеспечивать надлежащую возможность обособления их от создателя определенного объекта (в отличие от неимущественных прав).

4. Однако как бы то ни было почти всегда исключительные права будут сохранять прочную связь со своим создателем. В данных ситуациях вследствие необходимости защиты личных интересов создателя объекта существует необходимость ограничения и исключительных прав.

5. Конструкция присущая исключительным правам должна отражать особенности объекта. Так, к примеру, в своих работах немецкий ученый Эйзенлер проводя различие, называл литературное произведение «оформленную идеей» в отличие от вещи – «оформленной материи».¹⁸

6. Исключительное право обладает территориальным и временным характером (то есть можно говорить о том, что охрана определенного объекта интеллектуальной собственности в одной стране носит самостоятельный характер по сравнению с охраной в других странах). Объект интеллектуального права, по сравнению с материальным объектом, не обладает твердой привязанностью к какому-либо пространству. Так же, в одно время может быть несколько вариантов охраны одного произведения, что недопустимо в отношении материального объекта. Существует возможность одновременного использования объекта неограниченным кругом субъектов.

7. Исключительное право всегда отражает изменение системы общественных ценностей. Поскольку на каждое исключительное право накладываются определенные ограничения, которые наглядно показывают

¹⁸ Канторович Я.А. Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения. Систематический комментарий к Закону 20-го марта 1911 г. с историческим очерком и объяснениями, основанными на законодательных мотивах, литературных источниках, иностранных законодательствах и судебной практике. Пг., 1916. С. 20.

устоявшуюся систему отношений между создателем объекта, обществом и правообладателем.

Исключительные права базируются на идее полного отрыва прав на объекты интеллектуального труда от права собственности на материальный носитель, в котором они могут находить вещно-материальное воплощение. В ст. 1227 ГК РФ закреплено, что «интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель, в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации».

Но, вместе с тем, они не могут существовать без своего материального носителя. Более того, закрепление продукта интеллектуальной деятельности в объективной форме относится к условиям их правовой охраны. Материальными носителями авторских произведений могут быть книги, скульптуры, художественные картины, ноты и др.

По мнению В.П. Мозолина, под материальным носителем исключительных прав понимается не какие-либо бесформенные материальные предметы, а материализованные целевым образом предметные образования, одухотворенные интеллектуальной деятельностью человека, причем это могут быть и иного рода носители, не являющиеся вещами в строгом смысле этого слова.¹⁹ В то же время не для всех объектов исключительных прав такой отрыв содержания от формы становится возможным. В авторском праве к таким объектам относятся произведения изобразительного искусства. Так, один из известнейших специалистов в области авторского права В.И. Серебровский писал: «Произведение изобразительного искусства «живет» именно в своем внешнем воплощении, в виде вещи, на которую создатель ее имеет право личной собственности, может ею распоряжаться как собственник».²⁰

¹⁹ Мозолин В.П. О концепции интеллектуальных прав // Журнал российского права. 2007. № 12. С.6.

²⁰ Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М., 1956. С.55.

Нематериальный характер исключительного права ведет к невозможности обладать результатом интеллектуальной деятельности как вещью, применять вещно-правовые способы защиты исключительных прав. Материальные носители подлежат регулированию нормами вещного права на основе традиционного права собственности, защищаемого вещно-правовыми способами, нематериальные же результаты интеллектуальной деятельности - на основе норм исключительного права.

Итак, подводя итог вышесказанному, отметим, что исключительное право является правом имущественным, позволяющим их законному обладателю не только использовать результат своей интеллектуальной деятельности любым не противоречащим закону способом, но и распоряжаться исключительным правом. Оно является абсолютным, аналогичным праву собственности, но, в отличие от последнего, имеет иное правовое содержание и сопровождает на рынок нематериальные права на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности человека.

В завершение следует добавить, что исключительное право является составной частью интеллектуальных прав, регулирующих общественные отношения в особой сфере человеческой деятельности – интеллектуальной.

1.2 Производство науки, литературы, искусства как объект исключительного права

Из содержания статьи 1259 ГК РФ следует, что отечественный законодатель относит произведения науки, литературы, искусства к объектам авторского права. Данные объекты являются результатом творческой деятельности, имеют определенную объективную форму, обладают новизной и способностью к воспроизведению тем или иным образом.

Что же законодатель относит к произведениям науки, литературы и искусства? По сути, можно говорить о том, что все, созданное в результате

человеческой деятельности можно назвать произведением.²¹ Но не все произведения являются объектами авторского права, под которыми понимают только продукты духовной осознанной творческой деятельности человека, прямо указанные в законе или же отвечающие определенным признакам. Общий перечень произведений, которые могут быть отнесены к объектам авторского права дан в статье 1259 ГК РФ. Но, к сожалению, закон содержит лишь примерный перечень объектов авторского права, что означает бесконечность этого ряда. Ведь по мере того, как будут появляться все новые и новые технические способы выражения мыслей и идей человека, данный перечень авторских произведений будет возрастать.

На основании существующих в настоящее время научных точек зрения в качестве признаков таких произведения можно выделить следующие: а) творческий характер результата интеллектуальной работы; б) его объективную форму; в) способность данного результата к воспроизведению.²²

Такой признак как творческий характер результата интеллектуальной работы способствует наиболее четкому разграничению авторских произведений от иных результатов человеческой деятельности. Творчество – это создание новых по замыслу культурных, материальных ценностей.²³ Но само по себе создание чего-то нового еще не дает повода называться авторским произведением, ведь категории творчества и новизны – понятия не тождественные. На практике совсем не обязательно установление степени напряжения мысли и неординарности применяемых автором подходов в процессе создания произведения. Определенные признаки творчества могут быть присущи и итогам обыденной работы. Поэтому достаточно установить связь результата и индивидуальности автора, так как на практике творческий характер всех произведений, созданных лично автором, презюмируется.

²¹ Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 2003. С. 345.

²² Иоффе О.С. Основы авторского права. М., 1969. С. 5-6.

²³ Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Указ. раб. С. 350.

Однако в любом случае произведением не будут выступать труд только физический и механическая работа, или переписывание и автоматическое копирование.

Существуют и такие случаи, когда копию произведения могут признать самостоятельным объектом авторских прав. Как правило, это относится к копиям произведений изобразительного искусства.

Объективная форма авторского произведения - произведение как результат творческой деятельности признается объектом авторского права, если оно выражено в какой-либо объективной форме. В п. 3 ст. 1259 ГК РФ предусмотрены общие требования к форме произведения: письменная, устная форма, изображение, звукозапись или видеозапись. Форма произведения зависит от того каким видом творческой деятельности автор занимается. В конкретной области науки, литературы, искусства и других видов творчества.

Если создано произведение науки, литературы, то формой будет являться язык, на котором оно написано или произнесено. Но, в законе такое условие, как критерий охраноспособности, почему то не указано. А ведь именно язык, на котором создан оригинал произведения, является важным условием для защиты прав автора.

Произведения живописи, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства могут создаваться в форме изображения (картина художника, графические рисунки и др.). Важным момент является то, что произведения живописи могут содержаться только на материальном носителе.

Следует учитывать, что имеются и определенные ограничения для формы произведения. Данные ограничения связаны с тем, что произведение должно восприниматься органами чувств. Именно в этом смысле и надо толковать

высказывания о форме произведения как «объективно воспринимаемого»²⁴ результата, «существующего в реальности самостоятельно от автора»²⁵.

Объективная форма авторского произведения выражает результат творчества, а не его процесс, что принципиально важно, но речь идет вовсе не о необходимости завершить какой-либо труд, исследование и пр. незавершенные произведения такой же степени находятся под защитой авторского права, как и завершенные. Взять, к примеру, процесс исследования в области науки. Он начался с незапамятных времен и продолжается по настоящее время. Здесь имеется ввиду совсем иное – результат как завершенность объективной формы для представления другим.

Для характеристики произведения как объекта авторского права важным условием является не только форма, но и его содержание. В литературе подчеркивается органическая взаимосвязь содержания и формы произведения. При этом содержание имеет приоритет над формой.²⁶

Однако в науке встречаются многочисленные высказывания о том, что любое произведение как результат творческой деятельности имеет свою форму и содержание, но правом охраняется только форма произведения, в том числе и музыкального.²⁷ А также утверждения, что произведение имеет, по существу, две формы - внешнюю, закрепленную на материальном носителе, и внутреннюю, к которой и относят те образы, идеи, события, действия героев произведения, которые и составляют его сущность. В таком случае нельзя понять, что же составляет содержание произведения, тем более что содержание, т.е. те мысли, взгляды, идеи, художественные образы, всегда представляет основной интерес для читателя, слушателя, зрителя.

Еще одним признаком авторского произведения является возможность его воспроизведения.

²⁴ Гордон М.В. Советское авторское право. М., 1955. С. 60.

²⁵ Чернышева С.А. Правоотношения в сфере художественного творчества. М., 1979. С. 76.

²⁶ Иоффе О.С. Советское гражданское право (курс лекций). Л., 1965. С. 31.

²⁷ Иванов Н.В. Авторские и смежные права в музыке. М., 2009. С. 6.

Ряд авторов полагает, что объективная форма и воспроизводимость составляют единый признак – так как если есть объективная форма, то ее можно воспроизвести. Противники подобной точки зрения говорят о том, что само по себе существование объективной формы не во всех случаях обеспечивает воспроизводимость (например, речь на банкете); во всяком случае, форма может быть крайне не устойчивой и не позволит верно, и доподлинно воспроизвести произведение.

В литературе высказывается мнение, что «в подобных случаях становится затруднительной лишь защита авторских прав»²⁸, и только поэтому не следует признавать данный признак как самостоятельный.

Отечественный законодатель так же прямо не указывает на воспроизводимость произведения как его обязательный признак, ограничиваясь ссылкой на наличие определенной объективной формы. Однако ссылка на объективную форму может и должна пониматься как указание на определенные объективные процессы во внешнем мире, которые в нем произвели определенные последствия в результате презентации формы.²⁹

Иными словами, объективность формы произведения должна быть такой, чтобы обеспечить хоть и незначительную, но возможность его воспроизведения.

Отдельного упоминания на наш взгляд, заслуживает выделение дополнительных признаков, таковыми будут считаться авторская индивидуальность (она же неповторимость) и уникальность логики идей.

Такой дополнительный признак как признак авторской индивидуальности в специальной литературе и судебной практике еще называют признаком оригинальности. Так, В.Веинке считал, что признак творчества заключается не в новизне и в отсутствии подобного, а в том, что произведение создано

²⁸ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2001. С. 113.

²⁹ Хохлов В.А. Авторское право: законодательство, теория, практика. М., 2012. С. 134.

конкретным создателем, так как видит и осмысливает его только он. Произведение оригинально только тогда, когда оно индивидуально.³⁰

Выделение данного признака является обязательным при конфликте интересов, то есть тогда когда ставится вопрос о защите примитивного изображения, типичности и известности мысли, то есть возникает вопрос о неохраноспособности.

Что касается признака уникальности логики идей, то существует необходимость констатировать, что всякий авторский замысел зиждется на определенном соотношении и последовательности элементов, их взаимосвязи. Именно это позволяет компоновать изложение текста, определенным образом наложить краску, построить музыкальную фразу и т.п. Само собой разумеется, что для разных произведений аппарат и средства выражения логики авторской идеи используются разные, но как явление логика идеи присутствует в каждом произведении.

Данные признаки на наш взгляд необходимо считать дополнительными или факультативными, связано это прежде всего с тем, что указанные признаки скорее будут являться элементами обязательного творческого признака и лишь одними из его проявлений. Отсутствие же данных признаков существенного значения иметь не будет и никоим образом не повлияет на процесс признания произведения авторским.

Согласно п. 28 Постановления Пленума № 5, следует заметить, что отсутствие новизны у результата интеллектуальной деятельности не свидетельствует об отсутствии творческой составляющей, а значит о не возможности признания объектом авторского права, что позволяет говорить о невозможности признания новизны авторского произведения в качестве его признака.

В связи с чем, необходимо привести в пример довольно спорный пример из практики - ООО «Виквер» заказало гражданину А. изготовление логотипа,

³⁰ Веинке В. Авторское право. Регламентация, основы, будущее. М., 1979. С.32.

состоящего из слов «Вятка-турист» и сдвинутых полушарий земли. По договору с автором ООО «Виквер» получило также исключительное авторское право на использование этого логотипа на территории Кировской области. ООО «Виквер» обнаружило, что данный логотип используется ООО «Вятка-турист» и обратилось в арбитражный суд с иском о применении к ответчику санкций. В удовлетворении заявленных требований судами различных инстанций было отказано ввиду того, что отсутствовали признаки авторского произведения. В частности, в постановлении кассационной инстанции отмечалось, что аналогичный логотип, но с указанием другой фирмы, использовался еще в 1994г.³¹

По другому делу, отменяя решение суда первой инстанции, президиум ВАС РФ сослался на то, что, признавая отсутствие уникальности, неповторимости и новизны элементов сайта, суд сослался на недоказанность творческой деятельности при его создании, в результате чего сайту как объекту авторского права было отказано в охране. Однако суд не учел, что сайт общества ИНСИ состоит из специально подобранных и расположенных определенным образом материалов (текстов, рисунков, фотографий, аудиовизуальных произведений и т.д.), которые могут быть использованы с помощью компьютерной программы (компьютерного кода), являющейся элементом сайта. Эта комбинация, по выражению специалистов в области программирования, является контентом сайта. Суд не оценил сайт в целом как составное произведение, а фактически рассмотрел его как один из элементов контента (тексты, размещенные на сайте) и не принял во внимание другие элементы контента (дизайн сайта, рисунки, фотографии).³²

Так же, абсолютно не важны для признания в качестве авторского произведения и не будут являться признаками такового его ценность для

³¹ Постановление Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 13.06.2000 г. № А28-6658/99-307/17 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

³² Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 апреля 2008 г. № 255/08 по делу № А63-14046/2006-С1 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

общества и практическая полезность. Так согласно п. 1 ст. 1259 ГК РФ, авторское право на произведение возникает в независимости от его назначения и достоинства. Считаем, что данное положение связано с невозможностью измерения достоинства и значимости для общества какого-либо авторского произведения в силу абсолютной субъективности при оценивании того или иного произведения.

Согласно п. 1 ст. 1259 ГК РФ не важны и не будут являться признаками авторского произведения его способ выражения и то было ли оно опубликовано автором, где-либо или нет.

Как уже ранее отмечалось, отечественное законодательство содержит в целом унифицированный, достаточно развернутый, но не исчерпывающий перечень объектов авторского права, основанный на положениях Бернской конвенции. Однако Бернской конвенцией охраняются не только произведения, но и исполнения некоторых произведений. Поскольку исполнения являются объектами смежных прав, их включение в список объектов авторского права весьма сомнительно. С логической точки зрения исполнения произведений не должны присутствовать в списке охраняемых объектов авторского права.

Итак, Бернская конвенция, Соглашение ТРИПС, Договор ВОИС по авторскому праву, а так же законодательства большинства стран охраняют следующие виды произведений науки, литературы, искусства: литературные, научные, научно-технические, произведения изобразительного, прикладного искусства, произведения архитектуры, компьютерные программы.

Основной список видов произведений сложился в конце XIX в., в последующем к этому список не столько добавлялись новые виды произведений, сколько изменялась интерпретация их видов. Так, согласно п. 1 ст. 1259 ГК РФ и Соглашению ТРИПС компьютерные программы были отнесены к литературным произведениям, как и Договором ВОИС по авторскому праву.

Но, касаясь проблемы определений отдельных видов произведений, стоит отметить, что она не существенна для большинства объектов. Дело в том, что правовая охрана почти любого объекта авторского права в большинстве случаев не зависит от его отнесения к тому или иному виду произведения науки, литературы или искусства. Практически в каждом случае правовая охрана таких объектов инвариантна к определению соответствующего объекта.³³

Далее хотелось бы охарактеризовать в отдельности некоторые виды произведений.

Литературные произведения – это письменные произведения художественного, публицистического и прикладного характера, воплощаемые на материальных носителях.

Не следует считать, что литературные произведения всегда художественные. Их понятие гораздо шире. Произведение может считаться литературным даже в тех случаях, когда она имеет мало общего с художественной литературой, например произведения, воплощенные в научных монографиях, учебниках, технические руководства, справочники и т.д. к литературным произведениям относятся так же произведения, воплощенные в литературных сценариях, либретто, нотных записях, статьях в газетах и журналах, дневниках, письмах и т.д.

К концу XX в. к литературным произведениям стали относить и компьютерные программы. Обычные базы данных в виде сборников также относят к литературным произведениям, хотя новые виды электронных баз данных с трудом могут быть истолкованы как литературные произведения, причем они могут включать не только другие произведения, но и объекты смежных прав, а также неохраннымую информацию.

Долгое время к литературным произведениям относили устные произведения – публичные лекции, доклады, речи, выступления, обращения,

³³ Судариков С.А. Авторское право. М., 2011. С. 98.

проповеди и т.д. Учитывая сложность охраны устных произведений, в мире сложилась тенденция вводить ограничения на их охрану. В частности, охрана таких произведений ставится в зависимость от факта предварительной записи в любой письменной форме, т.е. воплощения на материальном носителе. Такие ограничения не означают сужения прав авторов, поскольку любому устному выступлению почти всегда предшествует подготовка, в том числе и изложение содержания в письменной форме – полностью или в тезисном виде.

Таким образом, существуют основания считать, что такая незафиксированная форма не удовлетворяет условию объективного существования произведений и потому не должна быть представлена в списке охраняемых произведений. Другое дело, что, публично выступая с речью, лекцией, докладом, ее автор одновременно является и исполнителем, обладающим личными неимущественными и имущественными правами как автор и как исполнитель.³⁴

Часто к произведениям, охраняемым авторским правом, относят музыкальные, драматические и музыкально-драматические и хореографические произведения, хотя в действительности они являются исполнениями произведений. С другой стороны, ноты, партитура, либретто, сценарии – это, безусловно, воплощенные на материальном носителе литературные произведения.

Научные произведения – это письменные произведения научной, научно-популярной и научно-художественной направленности, воплощенные на материальном носителе.

Данный объект авторского произведения в свое время породил большое множество споров по поводу необходимости нахождения данного объекта в Бернской конвенции. Научное произведение охраняется не потому, что его содержание имеет научный характер, а потому, что оно имеет творческий

³⁴ Судариков С.А. Авторское право. С. 99.

характер, существует и выражается в материальном объекте – книге, брошюре, статье и т.д.

К научному произведению предъявляются определенные требования. Главное – это высокий уровень, содержания, преемственность, творческое развитие существующих взглядов и представлений. Оно создается не на пустом месте и не может противоречить законам, теориям, методам, которые уже открыты или доказаны. В научных произведениях могут уточняться, расширяться, изменяться уже известные законы, теории, а так же излагаться новые.

В качестве отдельного подвида литературных произведений часто выделяют произведения научно-технического содержания.

Научно-технические произведения – это произведения научно-технического и прикладного содержания, воплощенные на материальных носителях. Данные произведения выражаются в книгах, брошюрах, статьях, промышленных каталогах.

Произведения изобразительного искусства – это произведения живописи, скульптуры, графики, воплощенные различными методами в различных предметах или материалах. Прежде всего, такие произведения предназначены для эстетического, зрительного восприятия.

Уникальность любого произведения искусства требует дополнительных форм охраны прав художника. Это связано с тем, что после продажи художник может больше никогда не увидеть свое творение, более того, он не сможет предотвратить его использование, то есть создание репродукций, копирование, и т.п. Поскольку в большинстве стран отсутствует регистрация произведений, художники оказываются в особо незащищенном положении. Для того чтобы хотя бы частично помочь автору, в Бернской конвенции и в национальном законодательстве некоторых стран введено так называемое право следования, которое означает, что при публичной перепродаже произведения изобразительного искусства через аукцион, галерею

изобразительного искусства или магазин продавец обязан выплатить автору вознаграждение в размере нескольких процентов от продажной цены произведения.

Существует традиционное деление произведений науки, литературы и искусства на составные и производные (п.2 ст.1259 ГК РФ).

Составными признаются произведения, состоящие из различных иных произведений или их частей, которые объединяются в новое (вторичное) произведение.

Составное произведение иногда называют сборником или компиляцией. Примерами таких произведений могут служить: антология, энциклопедия, хрестоматия, база данных. Составные произведения очень распространены.

Правовые нормы в отношении некоторых видов составных произведений сформулированы в Бернской конвенции, Соглашении ТРИПС и Договоре ВОИС по авторскому праву.

Согласно положениям Бернской конвенции в составных произведениях результат интеллектуального творчества проявляется в подборе и расположении материалов. Отечественный законодатель использует этот же критерий в п. 2 ст. 1260 ГК РФ.

Существует два необходимых и достаточных критерия, при соблюдении которых лицо, создавшее составное произведение может быть признано его автором:

1. Если подбор и расположение материалов в таком произведении являются результатом творческого труда составителя. Причем наличествует объективная презумпция творческого труда составителя.

2. Если составитель обладает письменными разрешениями авторов или иных правообладателей всех произведений или частей из них, включаемых в состав произведения.³⁵

³⁵ Судариков С.А. Авторское право. С. 106.

Производное произведение – это произведение, созданное переработкой другого произведения (переводы, переработки, рефераты, аннотации произведений).

Правовые нормы в отношении данного вида произведений установлены в п. 2 ст. 1259 ГК РФ и ст. 2(3) Бернской конвенции. В соответствии с данными нормами переводы, адаптации, музыкальные аранжировки и другие переделки литературного или художественного произведения охраняются наравне с оригинальными, без ущерба правам автора оригинального произведения.

Лицо, создавшее производное произведение, может обладать авторским произведением на него только в том случае, если соблюдены права автора или правообладателя перерабатываемого произведения.

Авторское право может предоставляться переработчику только в том случае, если указан автор оригинального произведения, а сама переработка не наносит ущерба его репутации.

В соответствии с п. 1 ст. 1240 ГК РФ, сложное произведение представляет собой произведение, включающее в свой состав одновременно несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности. К таким произведениям следует относить в частности, кинофильмы, иные аудиовизуальные произведения, театрально-зрелищные представления, мультимедийные продукты и базы данных. Данная правовая категория является новеллой IV части ГК РФ, однако следует заметить, что говорилось о ней задолго до принятия новых норм. Так, в своих работах М.В. Гордон писал о сложной структуре кинематографического произведения.³⁶ М.И. Никитина придерживалась того же мнения и отмечала, что "фильм представляет собой комплексное произведение, которое объединяет ряд самостоятельных произведений литературы и искусства"³⁷. Исключительное

³⁶ Гордон М.В. Указ. раб. С. 45-46.

³⁷ Никитина М.И. Авторское право на произведения науки, литературы и искусства. Казань, 1972. С. 58.

право на такие произведения приобретается на основании договоров об отчуждении исключительного права или лицензионных договоров, заключаемых с обладателями исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности.

Объектом правовой охраны являются не только само произведение, но и его части: название, наименование, персонаж, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают признакам объекта авторского права (п.7 ст.1259 ГК РФ).

Поскольку согласно п. 3 ст.1259 ГК РФ охране подлежат произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, то под персонажем следует понимать часть произведения, содержащую описание или изображение того или иного действующего лица в форме, присущей произведению: в письменной, устной форме, в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме и др.

Охрана авторским правом персонажа произведения предполагает, в частности, что только автору или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать персонаж любым способом, в том числе путем переработки (п.п. 9 п.2 ст. 1270 ГК) (Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 5, Пленума ВАС РФ N 29 от 26.03.2009).

В.Е. Фридман предлагает авторско-правовую охрану имени персонажа, его внешнего вида (визуальное изображение) и иных индивидуальных характеристик, при условии, что персонаж является оригинальным и в отношении его существует реальная или потенциальная возможность самостоятельного использования.³⁸

Под частью произведения понимается механически выделенная из него часть (отрывок кинофильма, строфа произведения, фрагмент картины и т.д.). Охрана части произведения как объекта авторского права традиционно

³⁸ Фридман В.Е. Охрана частей и структурных элементов произведения как объектов авторского права в России и США: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 8-12.

рассматривается в цивилистической литературе с позиций охраняемых и неохраняемых элементов произведения. Так, В.Я. Ионас относит к первому художественную форму, систему образов и язык, ко второму – тему, материал произведения, сюжет.³⁹

Как уже ранее отмечалось, перечень объектов авторского исключительного права не является закрытым и подлежит расширительному толкованию.

В то же время законодатель прямо указывает на объекты, не охраняемые нормами авторского права.

Итак, не являются объектами авторских прав 2 категории объектов:

- произведения, правовая охрана которым не предоставляется
- объекты, которые могут охраняться иным законодательством.

К первой категории неохраняемых авторским правом объектов относятся официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а так же их официальные переводы и произведения народного творчества, не имеющее конкретного автора.

Ко второй категории неохраняемых авторским правом объектов относятся: государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, ордена, денежные и иные знаки); идеи, концепции, принципы; сообщения о событиях и фактах.

Кратко рассмотрим эти объекты.

Официальные документы. Бернская конвенция разрешает своим членам не охранять официальные тексты законодательного характера. Это делается в общественных интересах, так как любая охрана ограничивает доступ к таким произведениям.

Произведения народного творчества. Авторы их, как правило, неизвестны и их личные неимущественные права не могут быть обеспечены. В

³⁹ Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике. М., 1963. С.28.

большинстве стран фольклор считается перешедшим в общественное достояние и может быть свободно использован любым лицом.

Государственные символы и знаки. Охраняются специальными законами, в соответствии с которыми копирование денежных и иных знаков, а так же некоторых государственных символов уголовно наказуемо.

Идеи, концепции, принципы и т.д. не охраняются в соответствии с принципом дихотомии, согласно которому охране подлежат не идеи, а формы их выражения в произведениях науки, литературы и искусства.

Поскольку форма выражения идей – это содержание произведения, следовательно, и охраняется содержание, а не идеи, которые в нем выражены.

Сообщения о событиях и фактах. В соответствии со ст. 2(8) Бернской конвенции правовая охрана не распространяется на сообщения о новостях дня или на сообщения о различных событиях, имеющих характер простой пресс-информации. Так как не всегда такая информация имеет творческий характер.

Так, по одному из дел, телерадиокомпания обратилась в арбитражный суд с иском к редакции еженедельника о конфискации тиража издания с программой ее передач и взыскании компенсации за убытки, причиненные систематической перепечаткой таких программ из газеты, которой эта информация передается кампанией по возмездному договору. Истец полагал, что программа теле- и радиопередач является результатом интеллектуальной деятельности сотрудников компании, поэтому у него возникло исключительное право на использование программы как служебного произведения, и любая ее публикация без его ведома, является нарушением авторских прав и дает основание применить меры ответственности, предусмотренные законом. Арбитражный суд удовлетворил исковые требования, ссылаясь на то, что ответчик публикует программу теле- и

радиопередач в своем еженедельнике без разрешения истца и тем самым является нарушителем авторских прав телерадиокомпании.

Однако президиум ВАС РФ отменил принятое решение и подчеркнул, что предметом спора между истцом и ответчиков являлась программа как доводимая до зрителей (слушателей) информация о времени выхода в эфир скомпонованных определенным образом теле- и радиопередач. «Такая информация, опубликованная ранее в другой газете, стала общедоступной, и, кроме того, изложенная в обычной неоригинальной форме, она не образует самостоятельного произведения». То есть, в соответствии с действующим законодательством, не являются объектом авторского права.⁴⁰

2 Содержание и пределы исключительного права на произведение науки, литературы, искусства

2.1 Возникновение и прекращение исключительного права на произведение науки, литературы и искусства

Автору произведения науки, литературы и искусства принадлежит исключительное право на эти произведения в соответствии со ст. 1255 ГК РФ, в свою очередь лицо благодаря творческому труду и подходу которого было создано то или иное произведение науки, литературы, искусства будет являться автором данного произведения.

Согласно ст. 18 ГК РФ одним из элементов содержания правоспособности гражданина в качестве субъекта гражданского права является возможность иметь права авторов произведений науки, литературы, искусства. Так же согласно п. 2 ст. 26 ГК РФ самостоятельно, без согласия родителей, опекунов и попечителей могут осуществлять свои права на произведения науки, литературы и искусства несовершеннолетние в возрасте

⁴⁰ Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24 октября 2006 г. по делу № А05-69 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

от 14 до 18 лет. Таким образом, следует говорить о том, что именно автор произведения науки, литературы и искусства в первую очередь обладает исключительным правом на эти произведения.⁴¹ Такой же подход используется в судебной практике, что подтверждается п. 42 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ № 5/29. Самую важную роль здесь, безусловно, имеет именно творческий характер деятельности как уже отмечалось ранее, поскольку согласно ст. 1228 ГК РФ лицо, не внесшее в произведение творческого вклада автором являться не будет.

Значение творческого вклада в произведение науки, литературы и искусства на наш взгляд, несомненно, так же подтверждается п. 4 ст. 1259 ГК РФ, согласно которому для факта возникновения, а так же для возможности осуществления и защиты своих прав автору не требуется регистрация произведения. Однако из этого правила возможны исключения, так программы для ЭВМ и базы данных согласно ст. 1262 ГК РФ могут быть зарегистрированы по желанию правообладателя.

Однако, вне всякого сомнения можно говорить о том, что не только автор произведения науки, литературы и искусства может быть единственным обладателем исключительного права на эти произведения но и другие лица. Автором исключительного права на произведения науки, литературы и искусства может быть осуществлена продажа исключительного права на произведения науки, литературы и искусства.

Считаем необходимым так же заметить о существовании принципа неделимости который означает, что продажа исключительного права на произведения науки, литературы и искусства идет рука об руку с передачей самого авторского объекта.⁴² Таким образом, исключительные права на произведения науки, литературы и искусства согласно договору возникают у покупателя и прекращаются у продавца.

⁴¹ Андреев Ю.Н. Судебная защита исключительных прав: цивилистические аспекты. М., 2011. С. 85.

⁴² Судариков С.А. Авторское право. С. 255.

Согласно ст. ст. 1233, 1234, 1285 ГК РФ по договору об отчуждении исключительного права автор может передать его третьим лицам. Говоря об отчуждении исключительного права на произведения науки, литературы и искусства считаем необходимым заметить об отсутствии единства принятия таких норм и отсутствием положений об отчуждении исключительного права в законодательстве некоторых зарубежных стран.

Под отчуждением исключительного права на произведения науки, литературы и искусства необходимо понимать передачу такого права автором произведения или иным правообладателем своему правопреемнику на основании договора отчуждения исключительного права или уступки исключительного права. Возмездность или безвозмездность такого отчуждения ключевой роли не играет, важным в данном случае будет являться выражение воли собственника касательно отчуждения. Таким образом, исключительное право на произведения науки, литературы и искусства возникает у правопреемника и прекращается у первичного правообладателя.

Необходимо привести пример из практики. Так согласно Постановлению Федерального Арбитражного Суда Московского округа от 14 июня 2013 г. по делу N А40-93928/12-117-941, Судом была рассмотрена кассационная жалоба Истца Райской Елены Михайловны к Ответчику ООО «Продюсерский центр Сергея Жигунова» о признании договора отчуждения исключительного права незаключенным. Согласно материалам дела Истец обратился к Ответчику с целью заключения авторского договора на создание сценария 4-х серийного фильма под условным названием «Икона», с условием дальнейшего отчуждения исключительного права на сценарий и фильм. Истец в обоснование своих требований ссылаясь на то, что в договоре не было установлено условие оплаты отчуждения исключительного права, вследствие чего его необходимо признать незаключенным. Судом было установлено, договор в части отчуждения исключительного права на результат

интеллектуальной деятельности соответствует требованиям ст. 1234 ГК РФ.⁴³ Отсутствие выделения в составе вознаграждения платы за передачу исключительных прав не свидетельствует об отсутствии условия о размере вознаграждения или порядке его определения, которое могло бы привести к признанию договора незаключенным. Таким образом, суд признал договор заключенным, а значит, переход исключительного права на авторское произведение состоявшимся и подтвердил, что для отчуждения исключительного права на произведения науки, литературы, искусства по договору возмездность не является существенным условием.

Так же, безусловно, необходимо вспомнить о переходе исключительного права произведения по наследству в соответствии со ст. ст. 1241, 1283 ГК РФ. Такой переход исключительного права связан с положениями закона а не с заключением того или иного договора. Таким образом, автор произведения науки, литературы и искусства или иной правообладатель может осуществить передачу исключительного права на произведения, принадлежащие ему в порядке наследования. Наследник или правопреемник при таком переходе получает возможность самостоятельно решать вопросы, связанные с распоряжением такими правами, например, обнародовать произведение или нет, если до этого момента этого сделано еще не было. Кроме того необходимо заметить, что не только наследники и правопреемники является приобретателями исключительного права по закону, сюда так же следует отнести производителей аудиовизуальных произведений.

Так же следует вспомнить о более частных случаях. Так согласно п. 2 ст. 1295 ГК РФ и п. 1 ст. 1298 ГК РФ существует определенная зависимость исключительного права на произведения науки, литературы и искусства от договора по которому оно создается, так, к примеру, в первом случае, когда

⁴³ Постановление Федерального Арбитражного Суда Московского округа от 14 июня 2013 г. по делу N А40-93928/12-117-941 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

произведение является служебным оно в соответствии с законом принадлежит работодателю, если иное не определено в договоре, во втором же случае при создании произведения науки, литературы, искусства по государственному или муниципальному контракту исключительное право на такое произведение будет принадлежать исполнителю данного контракта, если иное не будет установлено договором, таким образом, опять-таки будет присутствовать зависимость исключительного права на произведение от договора, по которому оно создается.

Так необходимо привести пример из практики. Согласно постановлению Федерального Арбитражного Суда Московского округа от 19 января 2010 г. N КГ-А41/13081-09 судом была рассмотрена кассационная жалоба истца ОАО «Вимм-Билль-Данн Продукты Питания» к ответчику ОАО «Данон Индустрия» о защите авторских прав и взыскании компенсации. Из материалов следует, что Истец обратился в суд для защиты своих прав и утверждал, что используемый Ответчиком при рекламировании своей продукции слоган – «В подарок Вашему иммунитету» является служебным произведением исключительные права, на которое принадлежат ему. Обосновывая свои требования, Истец утверждает, что на данное служебное произведение исключительные права Ответчику переданы не были. Судом кассационная жалоба Истца была оставлена без удовлетворения вследствие отсутствия доказательств в материалах дела. Иными словами, Истец попросту не смог доказать факт создания служебного произведения его автором по договору а значит и не смог доказать у него наличие исключительного права на служебное произведение, что привело к его убыткам.⁴⁴

Так переводчик будет обладать исключительным правом, на произведение, созданное в результате его труда, а составитель сборника

⁴⁴ Постановление Федерального Арбитражного Суда Московского округа от 19.01.2010 г. N КГ-А41/13081-09 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

будет обладать исключительным правом на то, как он расположил материалы и их подобрал, что, безусловно, позволяет говорить о законодательной охране данных трудов независимо от охраны по отношению к произведениям, на основании которых они создавались.

Согласно п. 4 ст. 1228 ГК РФ исключительным правом на произведение созданное в соавторстве его авторы обладают совместно, однако и здесь существует зависимость от того будут ли предусмотрены иные условия в договоре или нет.

В авторском праве Великобритании предусматривается такой институт как неустановленное авторство.⁴⁵ Содержание данного института заключается в следующем – если неизвестно кто является автором произведения науки, литературы и искусства, а так же отсутствует возможность установления такого авторства, произведение будет считаться созданным неустановленным автором. Особенностью данного института будет невозможность установления даты смерти автора произведения науки, литературы и искусства, а значит становится не ясным срок действия прав автора на такие произведения, выходом было установление нормы согласной которой срок действия права зависит от того момента когда данное произведение было опубликовано.

В соответствии с Бернской конвенцией Пленум ВС РФ пояснил, что право на автора на произведения возникают в независимости от соблюдения каких бы то ни было формальностей.

В соответствии с действующим законодательством автору на произведения науки, литературы и искусства принадлежит исключительное право опубликованные на территории РФ или не опубликованные, но

⁴⁵ Бентли Л., Шерман Б. Право интеллектуальной собственности: Авторское право / Пер. с англ. В. Л. Вольфсона. СПб., 2004. С. 535.

находящиеся на территории РФ, в независимости от гражданства или отсутствия такового.⁴⁶

Согласно п.п. 1, 2 ст. 1281 ГК РФ автору произведения науки, литературы и искусства исключительное право принадлежит в течение всей его жизни и действует так же в течение 70 лет после его смерти. По истечению же данного срока в соответствии со ст. 1282 ГК РФ произведение науки, литературы и искусства становится общественным достоянием, в независимости от обнародованности.

Данное положение в отечественном законодательстве является новым, однако автору предоставлено право запрета на обнародование своего произведения, лицо же которое произвело обнародование произведения будет считаться публикатором и обладателем смежных прав.

Для того чтобы произведение науки, литературы и искусства стало общественным достоянием, кроме соблюдения срока других условий не требуется, что создает определенные проблемы на практике связанные с определением правообладателей.

В связи с вышесказанным представляется интересным случай из практики. Так, согласно постановлению Арбитражного апелляционного суда от 12.05.2009г. была взыскана денежная компенсация с ООО «Терра – Книжный клуб» в пользу ООО «Издательство «АСТ МОСКВА»» за незаконное воспроизведение и распространение произведений Э.М.Ремарка. Судом было установлено исключительное право на произведения принадлежит истцу. Ответчик же заявлял об общественном достоянии на произведения данного автора. Согласно ст. 18 Бернской конвенции она применяется к произведениям науки, литературы и искусства не переведенным в статус общественного достояния в стране происхождения на момент вступления конвенции в силу. Данные противоречивые произведения в период с 1971 по 1995 г. продолжали охраняться в странах – участницах

⁴⁶ Андреев Ю.Н. Судебная защита исключительных прав: цивилистические аспекты. С. 91-92.

Бернской конвенции и не перешли в общественное достояние. Что означает, что, данные произведения после присоединения России к Бернской конвенции получили правовую охрану на территории РФ, которая действует в соответствии с нормами части четвертой ГК РФ в течение 70 лет с момента смерти автора.⁴⁷

2.2 Содержание исключительного права на произведение науки, литературы, искусства

Легальное закрепление содержания исключительного права на произведение науки, литературы, искусства содержится в п. 1 ст. 1229, п. 1 ст. 1270 ГК РФ.

Согласно положениям закона под содержанием исключительного права на произведение науки, литературы, искусства следует понимать определенную совокупность отдельных правомочий принадлежащих автору или иному правообладателю по использованию и распоряжению произведением. Данные группы действий осуществляется управомоченным лицом по своему усмотрению и в своих интересах любыми не противоречащими закону способами. Кроме того, никакие третьи лица не могут использовать литературное, научное или художественное произведение без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом.

Использование произведения науки, литературы, искусства может осуществляться абсолютно разными способами, и каждый отдельно взятый способ использования авторского произведения следует понимать как самостоятельное имущественное право. Таким образом, мы можем сделать вывод, о том, что право на использование произведения науки, литературы,

⁴⁷ Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 ноября 2009 г. № ВАС-12437/09 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

искусства представляет собой право автора или любого другого правообладателя на осуществление или дачу разрешения на осуществление определенных действий в отношении конкретных произведений. Так же схожее понятие права на использование авторских произведений давалось в трудах А.П. Сергеева и представляло собой – способность автора самостоятельно решать все вопросы по предоставлению доступа к произведению иным лицам и использованию произведения.⁴⁸

Согласно п. 2 ст. 1270 ГК РФ к способам использования произведения науки, литературы, искусства, относятся:

- воспроизведение произведения;
- распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;
- публичный показ произведения;
- импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;
- прокат оригинала или экземпляра произведения;
- публичное исполнение произведения;
- сообщение в эфир;
- сообщение по кабелю;
- перевод или другая переработка произведения;
- практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта;
- доведение произведения до всеобщего сведения.

Складывался перечень способов использования авторских произведений под влиянием технологического прогресса который способствовал возникновению и закреплению новых технологических способов использования произведений науки, литературы, искусства и так же как и перечень видов произведений не является исчерпывающим.

⁴⁸ Сергеев А.П. Авторское право России. СПб., 1994. С. 151.

И, безусловно, необходимо заметить, что приведенные в перечне имущественные права не всегда могут относиться к каждому конкретному произведению, так как способы использования зависят от вида произведения.

Далее мы рассмотрим каждый из способов использования более подробно.

1) Право на воспроизведение. Данное правомочие связано с изготовлением одной или более копий авторского произведения науки, литературы и искусства на любом материальном носителе, в том числе в памяти ЭВМ, кроме ситуаций, в которых данная запись будет временной и будет составлять неотъемлемую часть процесса правомерного использования данной записи. Такие же подходы к пониманию права на воспроизведение существуют в научной литературе, так в своих трудах Э. П. Гаврилов определял воспроизведение, как повторение произведения в любой материальной форме.⁴⁹ О. С. Иоффе – как право размножать произведение.⁵⁰

Таким образом, данное правомочие автора означает возможность размножения каким-либо способом. Если произведение выпущено в свет, то закон разрешает воспроизведение и без согласия правообладателя, без заключения с ним договора, но с соблюдением ряда правил.

Особо важным на наш взгляд является то, что право на воспроизведение не связано напрямую с доведением произведения до публики в отличие от других правомочий. Более того, следует говорить о том, что такое правомочие как воспроизведение не является причиной имущественного ущерба для автора произведения или иного правообладателя, связано это, прежде всего с тем, что невозможно до конца быть уверенным в мотивах лица осуществляющего воспроизведение. Так если лицо воспроизведет какое-либо произведение науки, литературы или искусства и будет его

⁴⁹ Гаврилов Э.П. Авторское право. Издательские договоры. Авторский гонорар. М.,1988. С. 27.

⁵⁰ Иоффе О.С. Советское гражданское право (курс лекций). С. 41.

использовать в бытовых нуждах имущественный вред автору или иному правообладателю причинен не будет.⁵¹

Следует заметить, что данное правомочие занимает особое место в системе правомочий автора произведения или иного правообладателя, поскольку способствует обеспечению реализации остальных прав, ведь, несомненно, воспроизведение предполагает в дальнейшем осуществление действий, подпадающих под другие авторские правомочия. Это означает, что для защиты против несанкционированного воспроизведения правообладатель должен четко показать в суде направленность воспроизведения на такое использование произведения, которое охватывается принадлежащими ему правами.

Воспроизведение произведения возможно в различных формах. Рассмотрим некоторые из них.

Репродуцирование, под которым согласно ст. 1275 ГК РФ понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью технических средств (копировально-множительных и иных устройств, т.е. не в цифровой форме, а в аналоговой), осуществляемое не в целях издания.

Опубликование произведения. Под опубликованием понимается любое действие, с помощью которого произведения становится доступным для всеобщего сведения. С другой стороны, опубликование произведения – это его воспроизведение. Дело в том, что автор передает издательству для издания свое произведение, воплощенное в рукописи. Воплощение этого же произведения в книгах или иных изданиях – это и есть воспроизведение произведения в иной форме. С этой точки зрения право на опубликование произведения – это частный случай права на воспроизведение.

Так следует привести пример из практики. Согласно Постановлению Федерального Арбитражного Суда Московского округа от 26.01.2012г. по делу N А41-30879/10 Истец Черкасов А.Н. обратился с исковым заявлением

⁵¹ Кириллова М. Развитие советского авторского права. Свердловск, 1982. С. 36.

к Ответчику ООО АПР-Сити/ТВД в суд с требованием выплатить ему компенсацию за воспроизведение фотографического произведения и нарушение исключительного права на произведение. Из материалов дела следует, что Истцу принадлежит исключительное право на фотографическое произведение с изображением Коробковой Е.С., которое было использовано путем его воспроизведения в рекламно-информационном материале, а именно оформлено в виде полотна и вывешено на рекламный щит принадлежащий Ответчику. Суд, сравнив изображение принадлежащее Истцу и размещенное на рекламном щите Ответчика установил, идентичность данных изображений, а значит и факт нарушения исключительного права на фотографическое произведение Истца путем воспроизведения Ответчиком.⁵²

2) Право на распространение.

Исторически первым авторским правомочием в научных трудах признается возникновение права на распространение, изначально имевшее название право на продажу копий произведения. Так согласно мнению Марка Роуза , впервые о данном правомочии было сказано в судебном деле которое рассматривалось в 16 веке во Франции.

Суть данного правомочия автора или иного правообладателя сводится к фактическому введению того материального носителя, на котором находится произведение в экономический оборот. Использование произведения, которое не связано с пуском материальных носителей в экономический оборот, осуществляется теперь за рамками данного права, что не позволяет подвести под него право распространения произведения с помощью сети Интернет.

⁵² Постановление Федерального Арбитражного Суда Московского округа от 26.01.2012г. по делу N А41-30879/10 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

Согласно подп. 2 п. 2 ст. 1270 ГК РФ под распространением произведения понимает продажу или иную передачу права собственности третьим лицам на товары, в которых воплощены произведения.

Исключительность данного правомочия заключается в том, что товар, в котором воплощено произведение, не может вводиться в гражданский оборот без разрешения правообладателя.

Важной особенностью распространения является то, что значение имеет не конкретная передача экземпляра от владельца к владельцу, а только начальный момент – пуск в оборот, после которого право на распространение перестает действовать. Так в п. 2 ст. 6 Договора ВОИС по авторскому праву подтверждена свобода стран включать или не включать условия прекращения или исчерпания права на распространение в свое законодательство.

Содержание данного принципа заключается в том, что с момента пуска того товара в котором воплощен объект авторского права в гражданские оборот право на распространение теряет свою силу и для дальнейшего распространения товара уже не требуется согласие автора или иных правообладателей. Что на наш взгляд позволяет говорить о меньшем сроке действия данного авторского права в сравнении с другими авторскими правомочиями, где отправной точкой будет момент создания произведения а конечным пунктом будет введение в гражданский оборот товара, в котором оно воплощено.

Об исчерпании права можно говорить и в отношении распространения оригиналов произведений изобразительного искусства или оригиналов рукописей. В данном случае автору будет принадлежать право на авторское вознаграждение от перепродажи оригинала произведения.

В юридической практике существуют примеры ограничения права автора на распространение, так Британская организация по рекламным стандартам ASA приказала фирме Midway Games прекратить распространение в сети

Интернет рекламного ролика своей новой игры Mortal Kombat, так как поступили жалобы от интернет-пользователей о том, что ролик является для них «оскорбительным».⁵³ Аналогичные примеры известны и в отечественной практике. Ограничения, в том числе уже после акта первого обнародования, могут быть введены как принудительно, так и добровольно.

Следует привести пример из отечественной практики. Согласно Постановлению Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.10.2010 по делу N А07-6415/2010 Арбитражного суда Республики Башкортостан Истец ООО «Сервис-Партнер» обратился с иском к Ответчику Долматовой З.Я. с требованием о взыскании компенсации за неправомерное использование объекта авторских прав. Судом было установлено, что Истцу принадлежит исключительное право на фильм "Возвращение мушкетеров или сокровища кардинала Мазарини". Ответчиком же который является индивидуальным предпринимателем было осуществлено нарушение исключительного права Истца путем незаконного распространения данного произведения. Между Истцом и Ответчиком не был заключен лицензионный договор на данное авторское произведение, из чего следует, что Ответчик не мог использовать данное произведение. Сам факт распространения был подтверждён кассовыми чеками. Суд удовлетворил исковые требования и обязал Ответчика возместить компенсацию.⁵⁴

3) Право на публичный показ произведения. Данное правомочие представляет собой разрешение представления или демонстрации произведения, там, где в свободном посещении находятся или могут находиться лица, не являющиеся членами одной семьи, принадлежащее автору или иному правообладателю.

⁵³ См.: www.lenta.ru/news/2005/12/21 (дата обращения 03.03.2016).

⁵⁴ Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.10.2010 по делу N А07-6415/2010 Арбитражного суда Республики Башкортостан // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

Характерной чертой данного права автора или иного правообладателя заключается ограниченность времени доступа зрителя к произведению, по окончании которого возможность доступа к такому произведению у зрителя полностью прекращается. В этом же заключается главное отличие публичного показа от публичного исполнения, так как при первом правомочии объект авторского произведения воспринимается зрителем в статике, а во втором в динамике. Так в своих работах Гаврилов Э.П. неоднократно замечал, что при публичном показе не происходит развитие объекта.⁵⁵

Характерным для данного правомочия является то, что форма осуществления публичного показа зависит от вида произведения. Так, к примеру, для музыкальных и аудиовизуальных произведений характерно использование пленки и телевизионного кадра.

Следует так же заметить, что автору принадлежит право запретить публичный показ его произведения, связано это в первую очередь с тем, что публичный показ произведения будет выступать в качестве средства рекламы, автора, его творчества и конкретного произведения, такая реклама в первую очередь будет направлена на получение определенной материальной выгоды автором. Так как плохо организованный показ может стать для автора антирекламой автору и дается право разрешать или запрещать публичный показ своего произведения.

4) Право на импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения.

Данное право отсутствует в Бернской конвенции, в Соглашении ТРИПС и в Договоре ВОИС по авторскому праву, хотя попытка включить это право в Договор предпринималась. Право на импорт было введено в Модельном законе ВОИС об авторском праве и смежных правах, подготовленном в основном российскими разработчиками для стран с переходной экономикой.

⁵⁵ Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону «Об авторском праве и смежных правах». М., 2005.С. 24.

В качестве причин введения права на импорт выделяют необходимость защиты имущественных интересов правообладателей от контрафактной продукции, которая производится в других странах. Это должно позволить сократить потоки контрафактных товаров, в которых воплощены объекты интеллектуальной собственности, через таможенные границы.

Отечественный законодатель признает право на импорт и закрепляет его в подп. 4 п. 2 ст. 1270 ГК РФ, но не раскрывает существо данного права. Поэтому считаем необходимым обратиться к п. 2 ст. 16 Закона об авторском праве, где право на импорт определялось как право автора или иного правообладателя разрешать или запрещать импорт товаров, в которых воплощены произведения, включая товары, произведенные с разрешения правообладателя.

Необходимо отметить, что данное понятие права на импорт не соответствует действительности, поскольку право на распространение подлежит исчерпанию, то при правомерном производстве товаров и их введении в гражданский оборот ни авторы, ни правообладатели не имеют право препятствовать распространению товаров, которые им не принадлежат. Поэтому безусловно ни о каком праве на импорт или экспорт не может быть и речи. Другими словами, право на импорт не может распространяться на товары, произведенные с разрешения правообладателя.

В случае производства товара за рубежом без разрешения автора или иного правообладателя право на импорт могло бы иметь смысл как право запрета импорта контрафактных товаров, в которых воплощены произведения. В таком случае право на импорт должно быть определено как – исключительное имущественное право автора или иного правообладателя запрещать импорт контрафактных товаров, в которых воплощены произведения, без разрешения автора или иного правообладателя. Сформулированное таким образом право импорта формально может

сократить импорт контрафактных товаров, которые могли бы конкурировать с аналогичными товарами, правомерно произведенными в стране импорта.

Таким образом, значение данного права заключается так же в том, что оно выступает как дополнительный инструмент расширения права на распространение произведения за пределы пуска экземпляров произведения в экономический оборот.

Очевидна искусственность конструкции этого права. Право на распространение всегда имеет определенные территориальные пределы и для ограничения масштабов распространения достаточно четко сформулировать это в договоре. Представляется, что целесообразнее внести уточнение в режим права на распространение, чем создавать специальное авторское правомочие. Усилить же позицию автора в борьбе с контрафакцией можно путем предоставления автору права требовать ареста любой контрафактной продукции, ввозимой на территорию России, не дожидаясь начала распространения такой продукции.

Согласно Постановлению Арбитражного суда Омской области от 28.11.2012 по делу N A46-27768/2012 Истец ЗАО "КВАДРО-ДИСК" обратился с исковым требованием о взыскании компенсации за нарушение исключительного права на музыкальные произведения к Ответчику Кобзарь О.Г. Истцу согласно договору об отчуждении исключительного права на авторское произведение принадлежало исключительное право на ряд музыкальных произведений в исполнении Стаса Михайлова, Ответчик же не обладая правами на данные произведения осуществлял импорт данных музыкальных произведений записанных на CD дисках.⁵⁶

В данном деле Истцу благополучно удалось доказать собственность на исключительные права на музыкальные произведения и взыскать компенсацию.

⁵⁶ Постановление Арбитражного суда Омской области от 28.11.2012 по делу N A46-27768/2012 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

5) Прокат оригинала или экземпляра произведения.

Право на прокат – это исключительное имущественное право авторов или иных правообладателей осуществлять или разрешать прокат товаров, в которых воплощены объекты авторского права.

Таким образом, можно говорить о том, что право на прокат оригинала или экземпляра произведения принадлежит автору независимо от права собственности на эти экземпляры, т.е. приобретение материального носителя не дает собственнику права сдавать этот носитель в аренду без согласия автора, что позволяет отграничить данное право от права на распространение.

На международном уровне нормы о прокате товаров, содержащих объекты авторского права, впервые сформулированы в Директиве Европейского союза «О правах на прокат и на предоставление во временное пользование и некоторых правах, связанных с авторским правом в области интеллектуальной собственности». Соглашение ТРИПС, а вслед за ним Договор ВОИС по авторскому праву подтвердили право на прокат.

В отечественном законодательстве данное право впервые было закреплено в ЗоАП, в настоящий же момент оно содержится в части четвертой ГК РФ.

Под прокатом следует понимать предоставление за плату товаров, в которых воплощены объекты авторского права, во временное пользование.

Само же право на прокат распространяется только на определенные виды произведений. Такие как компьютерные программы, базы данных, аудиовизуальные произведения, нотные тексты музыкальных произведений, произведения воплощенные в фонограммах.

В своих трудах С. А. Судариков выделял ряд особенностей, присущих данному правомочию:

- право на прокат товара принадлежит автору или иному правообладателю независимо от принадлежности права собственности на товар

- право на прокат товара принадлежит автору или иному правообладателю даже после введения товара в гражданский оборот, осуществленного автором или по его разрешению иными лицами

- объектом проката являются только вещественные товары

- право на прокат предоставляется, если он не наносит существенного ущерба исключительному праву на воспроизведение

- право на прокат товаров, в которых воплощены компьютерные программы и аудиовизуальные произведения, не применяется если компьютерная программа не является основным объектом проката и прокат товаров в которых воплощены аудиовизуальные произведения не приводит к их широкому копированию.⁵⁷

6) Публичное исполнение произведения.

Возможность существования права автора на передачу своего произведения путем действий артистов (в виде игры, декламации, пения, танца) были признана уже давно. Впервые такое право было закреплено во Франции законом от 13.01.1791 г. по настоянию Бомарше и означало исключительное право представлять свое произведение в течение жизни и 5 лет после смерти.

В настоящее время право на исполнение произведения предусмотрено Всемирной конвенцией в редакции 1971 г. а также ст. 11 Бернской конвенции.

Право на публичное исполнение - это исключительное имущественное право автора или иного правообладателя на воплощение произведения исполнителями посредством игры, танца, декларирования, чтения, пения или с помощью музыкальных и иных инструментов и технических средств в

⁵⁷ Судариков С.А. Авторское право. С. 356.

местах, где присутствуют или могут присутствовать лица, не являющиеся членами семей исполнителей.

Однако в международных договорах и национальном законодательстве определение понятия «исполнение» отсутствует. Э. П. Гаврилов писал, под исполнением понимается «длящийся во времени процесс, содержащий изменения или развитие исполняемого объекта».⁵⁸ Несмотря на то, что это определение передает некоторые существенные свойства исполнения, к сожалению, оно не позволяет четко отграничивать эту форму использования.

Публичное исполнение является одним из наиболее массовых способов использования многих видов произведений литературы и искусства, оно направлено на обеспечение временного восприятия произведения в отличие от распространения вещественных объектов, когда потребителям дается возможность неограниченного во времени доступа к произведению. Временный характер исполнения влечет не только ограниченность круга лиц, непосредственно воспринимающих произведение, но и круга произведений, которые могут быть исполнены.

Многие авторские права в последнее время расширяются за счет включения в их сферу тех или иных действий, осуществляемых в сети Интернет. Наряду с попытками определить такие действия, как показ или распространение, иногда их рассматривают как исполнение произведения.

Так согласно Постановлению Арбитражного суда Ростовской области от 04.10.2012 по делу N А53-19693/2012, Истец "Российское Авторское Общество" обратился с иском к Ответчику ООО "Седьмое небо" о взыскании компенсации за нарушение исключительного права на произведение. Согласно материалам дела, Ответчик в помещении своего ресторана осуществлял публичное исполнение ряда авторских произведений. Истец неоднократно направлял ответчику необходимую документацию для заключения лицензионного договора на исполнение данных произведений,

⁵⁸ Гаврилов Э.П. Указ. раб. С. 23.

Ответчик данные предложения проигнорировал. По результатам контрольного прослушивания составлен акт контрольного прослушивания от 06.04.2012. Из указанного акта следует, что в помещении ресторана установлено публичное исполнение произведений: "Оставайся мальчик с нами", "Фаина" и "Дорогие мои старики" в форме живого исполнения. Таким образом, судом было установлено нарушение исключительного права на публичное исполнение и вынесено решение в пользу Истца.⁵⁹

7) Сообщение в эфир и сообщение по кабелю

Эти правомочия тесно связаны с исключительным правом на исполнение произведения. Широта непосредственного восприятия произведения при передаче в эфир или по кабелю, открывающиеся у публики возможности аудио- и видеозаписи – все это может ограничить возможности в коммерческой эксплуатации данного произведения.

Итак, что же понимается сообщением в эфир и по кабелю:

- сообщение в эфир – это сообщение произведения для всеобщего сведения по радио и телевидению, за исключением сообщения по кабелю.
- сообщение по кабелю – это сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода и иных аналогичных средств.

Право на сообщение в эфир и сообщение по кабелю и составляют в совокупности право на сообщение для всеобщего сведения. Поскольку сообщение для всеобщего сведения представляет собой, прежде всего передачу в эфир или по кабелю исполнений различных произведений, то они должны осуществляться с учетом прав авторов исполняемых произведений.

Впервые данное правомочие было закреплено в ст. 11 Бернской конвенции. Соглашение ТРИПС подтвердило все положения Бернской

⁵⁹ Постановление Арбитражного суда Ростовской области от 04.10.2012 по делу N А53-19693/2012 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

конвенции, в том числе в отношении права на сообщения для всеобщего сведения. Это право признано в ст. 8 Договора ВОИС по авторскому праву.

Легальное закрепление, в российском законодательстве данное правомочие получило в подп. 7-8 п. 2 ст. 1270 ГК РФ. Право на сообщение для всеобщего сведения произведения – это исключительное имущественное право автора или иного правообладателя разрешать передачу исполнения своего произведения в эфир или по кабелю.

Введение такого правомочия означает, что объекты произведения могут распространяться не только в виде вещественных товаров, на которых они закреплены, но и передаваться как изображения и звуки реальных или записанных исполнений с помощью разнообразных технических средств.

Указанное правомочие означает, что правообладатель имеет право требовать вознаграждения от лиц, принимающих данный сигнал.

Так, согласно Постановлению Арбитражного суда Красноярского края от "28" октября 2010 года по делу N А33-8728/2010, Истец ООО «Спортивный клуб «Рыболов» обратился с иском о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав Ответчиком ООО «12 канал». Из материалов дела следует, что Истец обладает исключительным правом на аудиовизуальное произведение – учебный фильм «Клайская щука», Ответчиком же был совершен показ данного учебного фильма в информационном сетевом блоке. Данный канал оказывает свое вещание на территории всего Красноярского края, по данным статистики за время вещания данного учебного фильма его посмотрели около 70 зрителей. Исходя из стоимости данного произведения и количества зрителей посмотревших его Истцом было выдвинуто требование о взыскании компенсации с Ответчика. Суд счел факт нарушения исключительного права Истца доказанным и вынес решение в его пользу.⁶⁰

8) Перевод или другая переработка произведения

⁶⁰ Постановление Арбитражного суда Красноярского края от "28" октября 2010 года по делу N А33-8728/2010 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

В отличие от большинства авторских правомочий, это исключительное право не направлено на доведение произведения до общества. Это - определенным образом выполненное преобразование произведения.

Указанное право состоит из двух моментов: с одной стороны - это преобразование оригинала, с другой – использование нового произведения. Первый момент находится вне контроля автора – он не может запретить переводить свое произведение. Вторая же сторона этого права предполагает реализацию одного из рассмотренных выше прав. Причем любое из этих правомочий может быть осуществлено как в отношении оригинала, так и в отношении его перевода или производного произведения. Отсюда видно, что право на перевод и право на переработку охватывают распространение остальных правомочий автора на произведение, созданное на основе данного оригинала.⁶¹

Право на перевод произведения – это исключительное право автора или иного правообладателя осуществлять или разрешать перевод произведения на другие языки.

Ограниченное право на перевод признавалось в Российской империи, так как в соответствии со ст. 33 Закона Российской империи 1911 г. «Об авторском праве».⁶² В Постановлении ЦИК и СНК СССР от 30 января 1925 г. «Об основах авторского права» и в Постановлении ЦИК и СНК СССР от 16 мая 1928 г. «Об основах авторского права» право на перевод не признавалось.⁶³ Право на перевод было признано в СССР только в 1973 г. в связи с присоединением к Всемирной конвенции об авторском праве.

Любое лицо, которое намерено перевести охраняемое произведение на другой язык, должно получить разрешение от автора или иного

⁶¹ Серебровский В.И. Указ. раб. С. 46.

⁶² Беляцкий С.А. Новое авторское право в его основных принципах. СПб.: Право, 1912. С. 141.

⁶³ Постановление ЦИК и СНК СССР № 67 от 30.01.1925 г. // СЗ РФ. 1925. № 7. Ст. 67. С. 119. Постановление ЦИК и СНК СССР от 16.05.1928 г. // СЗ РФ. 1928. № 27. С. 246.

правообладателя. В противном случае перевод будет нарушать имущественное право автора на перевод и должен считаться контрафактным.

Целью перевода может быть как повторение произведения на другом языке в приближенном к оригиналу виде, так и создание совершенно нового произведения.

Сущность перевода ярче всего проявляется при сравнении его с воспроизведением, когда их необходимо разграничить, например при воспроизведении текста в виде шифра, кода, стенограммы и наоборот. Главное, что должно учитываться, - это принципиальное различие воспроизведения и перевода.

Если при воспроизведении осуществляется повторение фиксации произведения, то сущностью перевода является преобразование внешней формы произведения, изменение его языковой оболочки.⁶⁴ Творческий характер изменения на этом этапе приниматься во внимание не должен: это важно для признания прав переводчика, но не для установления наличия самого факта перевода. Анализ сущности осуществленного действия позволяет достаточно четко отличать перевод от других действий. Назначением права на перевод будет являться установление контроля над использованием произведения при частичном преобразовании его формы.

Автор произведения должен иметь возможность контроля за предоставлением доступа, как к оригинальному произведению, так и к его переработкам, иначе он не сможет защитить свои интересы. Для него важно, чтобы его мысли, идеи были выражены только в той форме, которая адекватно передает их обществу. В то же время переработанное произведение будет конкурировать с оригинальным, поэтому будут существенно затронуты и имущественные интересы автора.

⁶⁴ Ионас В.Я. Произведения творчества в гражданском праве. М., 1972. С. 35.

Право на переработку произведения – это исключительное имущественное право автора или иного правообладателя осуществлять или разрешать переработку произведения в другие формы.

В большинстве случаев это право реализуется в виде выдачи разрешения на определенную переработку и согласование окончательного варианта произведения. Автор обычно заинтересован в создании переработанных произведений, так как это может расширить его известность. Поэтому не следует опасаться повсеместного блокирования авторами переработок своих произведений и лишать автора указанного права.

Переработка допускает различные вариации степени творчества переработчика.

Так согласно Постановлению Девятого арбитражного апелляционного суда от 26 февраля 2010 г. N 09АП-28219/2009-ГК, Истец ООО «Детский сеанс» обратился с иском о защите исключительного права к Ответчику ООО «Киностудия «Глобус». Судом было установлено, что Истцу принадлежит исключительное право на четырехсерийный телефильм «Чучело-2». Судом установлено, что третьим лицом и ответчиком заключен договор, согласно которому автор оригинальной повести "Чучело-2", передал ООО "Киностудия "Глобус" исключительное право использования повести для создания аудиовизуального произведения по мотивам повести, а именно: право переработки повести (оригинального произведения) и создания на его основе сценария (литературного и режиссерского), право создания на основе переработанного оригинального произведения аудиовизуального произведения. Судом было признано, что ответчику принадлежит исключительное право на переработку повести, а значит, Истцу и Ответчику принадлежат исключительные права на разные объекты. Таким образом, в иске Истцу было отказано, а переработанные Ответчиком произведения

являются самостоятельными произведениями и их использование не влечет нарушения прав Истца.⁶⁵

9) Практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта

Ранее уже отмечалось, что самостоятельным правомочием является право практической реализации архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта. Данное правомочие содержится в подп. 10 п. 2 ст. 1270 ГК РФ и означает – право автора проекта на участие в его практической реализации. Это дает возможность автору предупредить возможное искажение произведения при его практической реализации.

Согласно ст. ст. 2, 12 ФЗ «Об архитектурной деятельности в РФ» под архитектурным объектом понимается здание, сооружение, комплекс зданий и сооружений, их интерьер, объекты благоустройства, ландшафтного или садово-паркового искусства, созданные на основе архитектурного проекта.

Архитектурный проект – это архитектурная часть документации для строительства и градостроительной документации, содержащей архитектурные решения, где комплексно учитываются социальные, экономические, функциональные, инженерные, технические, противопожарные, санитарно-гигиенические, экологические, архитектурно-художественные требования к объекту в объеме, необходимом для строительства архитектурного объекта.

Надо заметить, что закон по существу разграничивает правомочие и права автора произведений архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства. Дело в том, что практическая реализация таких проектов указана в составе возможностей обладателей исключительных прав, которыми могут оказаться и не авторы, статья же 1294 ГК РФ адресована

⁶⁵ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 26 февраля 2010 г. N 09АП-28219/2009-ГК // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

только авторам. Полномочия авторов, несомненно, шире, поскольку могут не только осуществлять практическую реализацию проектов, но и иным образом использовать свое произведение, включая разработку документации для строительства, реализации проекта. Обладатели исключительных прав на такой проект могут лишь однократно использовать его, если иное не определено договором, авторы же в практической реализации и ее формах не ограничены.

По своей природе это право не предназначено для передачи другому лицу. Таким образом, в рамках права на использование произведения (имущественного права) сформировано самостоятельное право, носящее личный характер.

Так согласно Постановлению Восьмого арбитражного апелляционного суда от 15.12.2011 по делу N А70-7803/2011 Истец ООО "Тюменьгорпроект" обратился в суд с иском о взыскании компенсации за нарушение авторских прав на использование архитектурного проекта к Ответчику ОАО "Агентство по ипотечному жилищному кредитованию по Тюменской области". Согласно материалам дела Истец является обладателем исключительного права на архитектурного проекта объекта "Жилой квартал с нежилыми помещениями ГП-1 в 3 Заречном микрорайоне г. Тюмени" Из протокола осмотра доказательств, составленного нотариусом, следует, что на сайте ОАО "АИЖК по Тюменской области" размещена информация - проектная декларация ОАО "АИЖК по Тюменской области" как застройщика по объекту "Строительство жилого комплекса ГП-1 в Заречном микрорайона N 3 г. Тюмень", в составе которой имел место быть принадлежащий Истцу архитектурный проект. Истцом в судебном заседании был доказан факт практической реализации принадлежащего Истцу архитектурного проекта

Ответчиком, а значит факт нарушения исключительного права Истца. Суд вынес решение в пользу Истца.⁶⁶

10) Доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору.

Необходимость выработки новых норм права была вызвана тем, что Интернет стал представлять серьезную опасность финансовым интересам правообладателей различных объектов авторского права.

Право на доведение до всеобщего сведения объектов авторского права в компьютерных сетях установлено в Договоре ВОИС по авторскому праву и пп. 11 п. 2 ст. 1270 ГК РФ. И представляет собой исключительное имущественное право автора или иного правообладателя разрешать доступ к произведениям по проводам или средствам беспроводной связи таким образом, что любому человеку будет возможно осуществить доступ из любого места и в любой время по собственному выбору.

В данном праве главное заключается не в разрешении доступа к объектам в сети, а в самом факте размещения в компьютерной сети. Для доступа не нужны разрешения, а для размещения охраняемых объектов в сети такие разрешения необходимы. Поэтому следует иметь в виду, что право на доведение до всеобщего сведения лишь подтверждает существование права на воспроизведение объектов в цифровой среде.

Доведение до всеобщего сведения включает две стадии:

- размещение объектов в цифровой форме в цифровой среде, т.е. на серверах, персональных компьютерах или иных электронных устройствах, являющихся элементами компьютерных сетей
- доступ к размещенным в компьютерной сети объектам любым пользователем компьютерной сети.

⁶⁶ Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 15.12.2011 по делу N A70-7803/2011 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

Первая фаза представляет собой воспроизведение объектов в электронном средстве, а вторая фаза – индивидуальный доступ к размещенным в компьютерной сети объектам.

Между доведением до всеобщего сведения и сообщением для всеобщего сведения существует как сходство, так и принципиальные различия.

Во-первых, право на сообщение для всеобщего сведения может иметь публичный характер, если прием передач организаций вещания происходит публично, т.е. не в кругу семьи. Право на доведение до всеобщего сведения не имеет публичного характера и реализуется индивидуально даже не всегда в кругу семьи.

Во-вторых, в отличие от сообщения для всеобщего сведения доводить до всеобщего сведения можно любые объекты авторского права, даже трехмерные в голографической форме, а не только исполнения произведений или записи исполнений.

В-третьих, в случае доведения до всеобщего сведения любой пользователь сам выбирает интересующий его объект из множества размещенных объектов. При сообщении для всеобщего сведения пользователь может выбирать только между передачами организаций вещания в выбранный момент времени.

Кроме предусмотренных статьей 1270 Гражданского кодекса полномочий, в части четвертой ГК РФ содержатся положения, предусматривающие дополнительные полномочия правообладателей некоторых объектов авторских прав (ст.1294, п.3 ст.1274, ст. 1278 ГК РФ)

Статьей 1280 ГК РФ установлен перечень прав лица, правомерно владеющего экземпляром программы для ЭВМ. Согласно данной статье лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или базы данных, вправе без получения дополнительного разрешения правообладателя осуществлять любые действия, связанные с функционированием программы

для ЭВМ или базы данных в соответствии с ее назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ, а также исправление явных ошибок.

Следует привести пример из практики. Так согласно Постановлению Девятого арбитражного апелляционного суда от 02 февраля 2010 года N 09АП-26277/2009-ГК, Истец ООО «Первое Музыкальное издательство» обратился в суд с иском к Ответчику ООО «Рамблер Интернет Холдинг» о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав на аудиовизуальное произведение - видеоклип "Капитал" группы исполнителей "Ляпис Трубецкой". Согласно материалам дела, Истцу принадлежат исключительные права на данное произведение, Ответчик же является администратором домена, расположенного в сети Интернет по адресу: www.rambler.ru. где было размещено данное произведение. На основании лицензионного соглашения ответчик обеспечивает пользователю доступ к разнообразным материалам, находящимся на его сайтах. Согласно регламенту сервиса пользователю должно принадлежать право на видеоматериалы, которые он размещает на сайте. Ответчик, являющийся владельцем сервиса, имеет право без предупреждения удалять видеоматериалы и комментарии, нарушающие условия данного регламента, а также блокировать доступ пользователя к сервису. Суд пришел к выводу, что в данном случае имеет место использование произведения путем доведения его до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору. Суд вынес решение, в пользу Истца признав, что Ответчик нарушил его исключительные права на данное произведение.⁶⁷

⁶⁷ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 02 февраля 2010 года N 09АП-26277/2009-ГК // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

2.3 Ограничения исключительного права на произведение науки, литературы, искусства

Начиная повествование об ограничении исключительного права на произведения науки, литературы и искусства, прежде всего, следует заметить, что на наш взгляд закрепление норм ограничивающих авторов и иных правообладателей исключительного права на произведения науки, литературы и искусства направлено на создание определенной системы отношений между обладателем исключительного права на произведения науки, литературы и искусства и третьими лицами в которой будет достигнуто согласие этих двух категорий субъектов и удовлетворение их интересов.

Сущность данной системы сводится к правовым нормам, закрепляющим положения о недопустимости свободного обращения с исключительным правом на произведения науки, литературы и искусства для третьих лиц, содержащимся как в международном, так и в национальном законодательстве. Существование такой системы, на наш взгляд, играет очень важную роль не только в сфере интеллектуальной собственности, но и в сферах культурного, научного и экономического развития и являются факторами, способствующими им. Важность авторских произведений науки, литературы и искусства не подлежит сомнению и признана всеми, ведь именно они в первую очередь выступают в качестве двигателя прогресса и связано это, безусловно, с новшествами вносимыми в жизнь всего общества в целом с помощью данных творений человеческого творчества и интеллекта.

Проблема системы ограничений исключительного права на произведения науки, литературы и искусства является одной из наиболее древних и важных. Прежде всего, это связано с полным отсутствием каких-либо ограничений в этой области на протяжении долгого времени, так большинством культур результаты творческой деятельности всегда

признавались общественным достоянием и их творцам не принадлежали. Проблемным, в свою очередь так же является в большинстве случаев нежелание авторов и иных правообладателей признавать по отношению к себе и своему творчеству вводимые ограничения.

Как и везде у системы ограничений исключительного права на произведения науки, литературы и искусства существуют своих сторонники и противники. И те и другие признают, что такая система является средством установления равенства интересов правообладателей и третьих лиц. Такой баланс выступает в качестве одного из условий динамичного развития общества. Сторонники системы ограничений исключительного права на произведения науки, литературы и искусства считают, что такая система будет способствовать развитию общества в целом и системе интеллектуальной собственности в частности с учетом интересов правообладателей. Противники же утверждали, что система ограничений должна носить лишь формальный характер и ратовали за смещение баланса интересов в пользу правообладателей.

Однако следует заметить, что, несмотря на широкое признание необходимости достижения баланса интересов правообладателей и третьих лиц с помощью системы ограничений исключительного права на произведения науки, литературы и искусства в действительности же отношения в системе интеллектуальной собственности приоритет отдается интересам правообладателей. В связи, с чем считаем, что в настоящий момент о наличии баланса интересов между правообладателями и третьими лицами говорить нельзя. Именно поэтому правообладатели не идут на продуктивный диалог касательно системы ограничений ведь возникновение и развитие системы интеллектуальной собственности преимущественно в их интересах.

В большинстве стран ограничения исключительного права на произведения науки, литературы и искусства закрепляется в форме принципа

ограничения права интеллектуальной собственности.⁶⁸ Под которым следует понимать определенные жизненные условия позволяющие использовать свободно и без соответствующего разрешения правообладателя его произведения. Такие условия допустимости определяются на основании «трехуровневого критерия», который был введен впервые в 1967г. в Бернскую конвенцию.⁶⁹ Дальнейшее закрепление было так же осуществлено в Соглашении ТРИПС и Договоре ВОИС по авторскому праву.

Под трехуровневым критерием следует понимать такие условия, которые способствуют свободному использованию произведений науки, литературы и искусства, которые:

- относятся только к определенным особым случаям;
- не наносят ущерба нормальному использованию объектов;
- необоснованным образом не ущемляют законные интересы правообладателей.

Представляется, что такая наиболее общая формулировка трехуровневого критерия может создать определенные трудности при его применении.

На наш взгляд совершенно не подлежит сомнению тот факт, что исключительные права авторов как любое другое монопольное право подлежит ограничительному толкованию, о чем, например, неоднократно в своих трудах отмечал Я.А. Канторович.⁷⁰ Ведь наделение автора определенным кругом прав обязательно должно сопровождаться и установкой ограничений для него.

Необходимо заметить, что исключительные права на произведения науки, литературы и искусства, прежде всего, имеют естественные пределы действия, такие как территория действия и время действия, то есть существуют временные и территориальные ограничения, так же можно

⁶⁸ Судариков С.А. Указ. раб. С. 239.

⁶⁹ Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Женева: ВОИС. №287 (R). 1996. С. 17. // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

⁷⁰ Канторович Я.А Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения. Пг., 1916. С. 377.

говорить об ограничении касательно круга объектов авторского права, когда определенные произведения не попадают в сферу действия авторского права, это касается в частности творений народного творчества.

Необходимо говорить об ограничениях исключительного права на произведения науки, литературы и искусства связанные с признанием за автором его личных неимущественных прав, так при спорных правоотношениях приоритет будет отдан личным неимущественным правам.

В качестве отдельной группы ограничений, безусловно, следует выделять ограничения по договорным условиям, например нормы, относящиеся к созданию служебных произведений.

На наш взгляд можно говорить о том, что указанные ограничения исключительного права на произведения науки, литературы и искусства выступают в качестве средств обозначения пределов, за которыми данные права не действуют.⁷¹

Значимые ограничения исключительного права на произведения науки, литературы и искусства можно разделить на следующие основные группы:

- 1) использование в личных целях;
- 2) ограничения авторских прав, связанные с обеспечением свободного обмена информацией:
 - использование произведения в целях обеспечения общественного прогресса;
 - использование произведения для целей обеспечения процесса функционирования государственного механизма;
 - определенные виды использования произведений, необходимые для нормальной эксплуатации отдельных носителей произведения.

Следует заметить, что данная классификация не будет являться единственной, ограничения исключительного права на произведения науки, литературы и искусства так же можно разделить и по другим основаниям,

⁷¹ Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). М., 2000. С. 131.

например на ситуации при которых свободное использование осуществляется без согласия автора и без выплаты ему соответствующего вознаграждения за такое использование и с выплатой причитающегося автору вознаграждения. Отсутствие единства в отношении классификации ограничений исключительного права на произведения науки, литературы и искусства связано, прежде всего, на наш взгляд с различием в понятийном аппарате и большим разнообразием ограничений накладываемых на данные права в законодательстве различных государств перечень которых зачастую определяется местными особенностями того или иного государства.

Учитывая все вышесказанное, можно сделать вывод о том, что ограничения исключительного права на произведения науки, литературы и искусства следует понимать в нескольких смыслах:

- узкий смысл - в данном смысле под ограничениями следует понимать ограничения связанные с обеспечением свободного обмена информацией;

- широкий смысл - сюда, прежде всего, будут относиться ограничения связанные с особенностями отдельных носителей произведений;

- глобальный смысл — где ограничения накладываются в связи с признанием личных неимущественных прав.⁷²

Следует заметить, что еще до введения трехуровневого критерия в Бернскую конвенцию в законодательстве ряда стран были закреплены случаи свободного использования авторских произведений, поэтому после его введения произошел процесс признания существующих ограничений исключительного права на произведения науки, литературы и искусства как соответствующих данному критерию, что абсолютно не подтверждается практикой.

Согласно ст. 1272 ГК РФ отсутствует необходимость в выплате вознаграждения, а так же получении согласия автора произведения или иного правообладателя на распространение оригинала или экземпляров

⁷² Калятин В.О. Указ. раб. С. 133.

произведения, если они были правомерно введены в гражданский оборот на территории РФ путем продажи или иного отчуждения. Данная норма является естественным продолжением ч. 1 п. 3 ст. 16 ЗоАП и содержит в себе принцип «исчерпания авторских прав» суть которого, как следует из приведенной нормы сводится к следующему - ГК РФ позволяет распространять оригинал или экземпляры произведения без согласия автора или иного правообладателя, а так же без выплаты им вознаграждения при соблюдении двух условий:

-правомерное опубликование произведения – согласно ст. 1268 ГК РФ опубликованием произведения следует считать выпуск в обращение экземпляров произведения, в таком количестве, которое способно удовлетворить разумные потребности публики;

-введение в гражданский оборот на территории РФ путем продажи или иного отчуждения - под введением следует понимать изготовление, применение, предложение о продаже, продажа и т.д.⁷³

Таким образом, следует говорить, о том, что если данные условия соблюдены, то дальнейшее распространение произведения или его экземпляров без согласия автора или иного правообладателя.

Особо следует заметить, что данная норма является императивной, а значит, не может быть изменена или отменена договором. В частности, договором не может быть предусмотрено, что "исчерпание" прав действует территории какого-либо одного субъекта РФ.⁷⁴

Согласно п. 33 Постановления Пленума ВС РФ и ВАС РФ N 5/29, принцип «исчерпания авторских прав» распространяет свое действие только на правомерно введенные в оборот оригинал или экземпляры произведения, то есть не охватывает распространение контрафактных экземпляров.

⁷³ Свечникова И.В. Авторское право. Учебное пособие. М., 2009. С. 37.

⁷⁴ Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Указ. раб. С. 102.

Далее необходимо привести пример из судебной практики. Согласно Постановлению от 22.05.2015г. по делу № А56-39768/2014 Арбитражного суда Северо-Западного округа, Истец ООО «Завод по переработке пластмасс имени «Комсомольской правды» обратился с иском о признании договора поставки оборудования недействительной в суд к Ответчику ФГАОУ «Санкт-Петербургский национальный исследовательский университет информационных технологий, механики и оптики». Истец утверждает, что Ответчик передал в собственность Завода комплексы оборудования, включающие в себя программное обеспечение, необходимое для его использования. Обращает внимание, что ни в Договоре, ни в иных приложениях и документах Учреждение не согласовало порядок использования программного обеспечения, а без такого использования поставленный комплекс не несет никакой экономической ценности. Полагает, что Договор должен был содержать условия об исключительных правах, поскольку в его предмет входит поставка программного продукта, который в силу прямого указания закона является объектом интеллектуальной собственности. Однако из материалов дела видно, что указанные в спецификации к Договору экземпляры программ - CATIA V5 и EN OVIA SmarTeam приобретены Учреждением у СП ЗАО "Би Питрон". Указанная организация являлась на тот момент уполномоченным дистрибьютером программного обеспечения, исключительные права на которое принадлежат французской компании Dassault Systemes SA (далее - правообладатель). В соответствии со ст. 1272 ГК РФ суд отказал в иске, так как из материалов дела следовало наличие факта введения в гражданский оборот на территории РФ данных произведений, а значит необоснованность требований Истца.⁷⁵

⁷⁵ Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 22.05.2015г. № А56-39768/2014 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

Согласно ст. 1273 ГК РФ исключительно в личных целях разрешено воспроизведение правомерно обнародованного произведения без согласия автора или иного правообладателя и выплаты соответствующим субъектам вознаграждения. В соответствии с указанной нормой можно сделать вывод о наличии трех обязательных условий для действия принципа свободного безвозмездного воспроизведения произведения:

- осуществляется гражданином;
- осуществляется в личных целях;
- относится к правомерно обнародованным произведениям.

Следует заметить, что этот случай свободного безвозмездного воспроизведения не распространяется на воспроизведение организацией и организацией действующей по поручению гражданина.⁷⁶ Согласно п. 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 5/29 нарушением исключительного права будет являться воспроизведение с неправомерного обнародованного произведения или контрафактного экземпляра произведения.

Согласно ст. 1274 ГК РФ допускается свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях. Данной нормой устанавливается перечень действий допускаемых при соблюдении нескольких условий:

- обязательно указание имени автора;
- обязательно указание используемого произведения;
- обязательно указание источника заимствования.

Согласно ст. 1275 ГК РФ при отсутствии цели извлечения прибыли библиотеки, архивы и образовательные организации могут предоставлять во временное безвозмездное пользование оригиналы или экземпляры

⁷⁶ Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Указ. раб. С. 103.

произведений, правомерно введённые в гражданский оборот без согласия автора или иного правообладателя и выплаты им вознаграждения.

Следует заметить, что в соответствии с законом обязательным условием предоставления временного безвозмездного пользования, является предоставление только в помещении библиотеки или архива при условии исключения возможности дальнейшего создания копий произведений в электронной форме.

Согласно ст. 1276 ГК РФ разрешено свободное использование путем воспроизведения и распространения экземпляров произведения, сообщения в эфир или по кабелю, доведения до всеобщего сведения в форме изображений произведений архитектуры, градостроительства и произведений садово-паркового искусства, расположенных в месте, открытом для свободного посещения, или видных из этого места без согласия автора и иных правообладателей и выплаты им вознаграждения.

Объектами данной нормы будут являться фотографии, произведения архитектуры и изобразительного искусства. Под местом открытым для свободного посещения следует понимать место которое может посетить любое лицо независимо от того взимается ли за это плата или нет.

Согласно ст. 1277 ГК РФ разрешено публичное исполнение правомерно обнародованного музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии либо похорон без согласия автора или иных правообладателей и без выплаты им вознаграждения.

В соответствии со ст. 1278 ГК РФ допускается так же свободное использование произведений в целях правоприменения.

В соответствии со ст. 1279 ГК РФ организация эфирного вещания вправе без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения делать запись в целях краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого эта организация получила право на сообщение в эфир, при условии, что такая запись делается

организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для собственных передач.

При этом организация обязана уничтожить такую запись в течение шести месяцев со дня ее изготовления, если более продолжительный срок не согласован с правообладателем или не установлен законом.

Ст. 1280 ГК РФ определяет перечень случаев, когда допустимо использование без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения программ для ЭВМ и баз данных. Если, разумеется, такое использование не противоречит обычному их использованию и не ущемляет необоснованным образом законные интересы автора или иного правообладателя.

Следует заметить, что в соответствии с ФЗ «Об обязательном экземпляре документов»⁷⁷, и ФЗ «Об архивном деле в Российской Федерации»⁷⁸ такая запись может быть сохранена без согласия правообладателя в государственных или муниципальных архивах, если она носит исключительно документальный характер.

⁷⁷ Об обязательном экземпляре документов ФЗ: федер. закон от 29.12.1994 г. N 77-ФЗ // СПС Консультант Плюс (дата обращения 12.04.2016г). Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

⁷⁸ Об архивном деле в Российской Федерации: федер. закон от 22.10.2004 г. N 125-ФЗ // СПС Консультант Плюс (дата обращения 12.04.2016г). Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Заканчивая рассмотрение особенностей правового регулирования исключительного права на произведения науки, литературы, искусства в Российской Федерации, можно заключить, что в отечественном гражданском праве понятие исключительного права на произведения науки, литературы, искусства получило возможность для развития с возникновением института частной собственности.

Были изучены распространённые в отечественной теории концепции исключительных прав, монистическая и дуалистическая и их представители. Так В.И. Еременко определяет исключительное право как органичное сочетание личных и имущественных прав, а профессор В.А. Дозорцев, наоборот, предлагает прекратить рассматривать неимущественные права в составе исключительного права. Так же было установлено различие мнений в отечественной теории в отношении понятия исключительного права так, профессор С.А. Судариков считает, что исключительное право – «это право на использование объекта интеллектуальной собственности» а В.А. Дозорцев справедливо отмечал, что в содержание исключительных прав входят право использования и право распоряжения этим использованием.

Не смотря на некие различия понятие, содержащееся в современном отечественном законодательстве представляется достаточно полным и представляет собой следующее: исключительное право – это право использовать полученный результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Так же был сделан вывод о том, что исключительное право является видом интеллектуального права и занимает важное место в системе интеллектуальных прав.

В работе были установлены и проанализированы характерные черты исключительного права на произведения науки, литературы, искусства:

абсолютность, исключительность, самостоятельная экономическая ценность, территориальность и временный характер, способность отражать изменение системы общественных ценностей.

Были исследованы произведения науки, литературы, искусства и их признаки, такие как: творческий характер, объективная форма и способность к воспроизведению. Так же сделан важный вывод об ограничениях для формы произведения и установлен необходимый критерий – возможность восприятия органами чувств.

Было изучено международное законодательство и практика, что позволило установить, что к произведениям науки, литературы, искусства относят: литературные, научные, научно-технические, произведения изобразительного, прикладного искусства, произведения архитектуры, компьютерные программы.

В работе были установлены виды авторских произведений подлежащих охране и дана их характеристика. Так же были установлены объекты, не подлежащие охране: официальные документы и их официальные переводы, произведения народного творчества, не имеющие конкретного автора. А так же: государственные символы и знаки, идеи, концепции, принципы, сообщения о фактах и событиях.

Говоря о возникновении исключительного права на произведения науки, литературы, искусства и его прекращении, следует заметить, что согласно действующему российскому законодательству и как уже отмечалось ранее автору произведения науки, литературы и искусства принадлежит исключительное право на эти произведения в соответствии с ст. 1255 ГК РФ, в свою очередь лицо благодаря творческому труду и подходу которого было создано то или иное произведение науки, литературы и искусства будет являться автором данного произведения. Таким образом, был сделан вывод, что исключительное право на произведения науки, литературы, искусства

возникает в силу авторства и творческого вклада в процесс создания произведения.

Был сделан вывод о возможности возникновения исключительного права на произведения науки, литературы, искусства в силу наследования такого права. Так же было установлено, что согласно действующему законодательству автору произведения науки, литературы и искусства исключительное право принадлежит в течение всей его жизни и действует так же в течение 70 лет после его смерти. По истечению же данного срока в соответствии со ст. 1282 ГК РФ произведение науки, литературы и искусства становится общественным достоянием, в независимости от обнародовано оно было или нет.

В работе было проанализировано содержание исключительного права на произведения науки, литературы, искусства, в результате чего было установлено, что в содержание исключительного права входит группа правомочий, принадлежащая автору или иному правообладателю по использованию и распоряжению произведениями науки, литературы, искусства.

К способам использования были отнесены: воспроизведение произведения, распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров, публичный показ произведения, импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения, прокат оригинала или экземпляра произведения, публичное исполнение произведения, сообщение в эфир, сообщение по кабелю, перевод или другая переработка произведения, практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта, доведение произведения до всеобщего сведения. Следует отметить, что данный перечень не является исчерпывающим.

Так же было осуществлено исследование определенного массива отечественной судебной практики. Что позволило сделать вывод, об

огромной проблеме в сфере нарушения исключительного права на произведения науки, литературы, искусства путем использования указанных произведений различными способами, не имея на это законного права.

Были проанализированы возможные ограничения исключительного права, установлен принцип ограничения права интеллектуальной собственности, под которым следует понимать определенные жизненные условия позволяющие использовать свободно и без соответствующего разрешения правообладателя его произведения, а так же установлен трехуровневый критерий ограничений исключительного права на произведения науки, литературы, искусства.

Был установлен список разрешенных отечественным законодательством действий по свободному использованию объектов авторского права: распространение оригинала или экземпляров опубликованного произведения, свободное воспроизведение произведения в личных, информационных, научных, учебных или культурных целях, свободное использование произведения библиотеками, архивами и образовательными организациями, свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения, свободное публичное исполнение правомерно обнародованного музыкального произведения, свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения а так же свободная запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования (ст.1279 ГК РФ).

Был сделан вывод, о том, что благодаря нематериальной природе, результаты интеллектуальной деятельности тяготеют к свободному обращению, поэтому закрепление искусственной монополии по их использованию должно сопровождаться минимально необходимыми ограничениями для общества. Сделан вывод о необходимости, скорейшего создания такой системы отношений в которой будет, достигнут баланс интересов правообладателей и третьих лиц.

Итак, значение исключительного права на произведения науки, литературы, искусства для современного общества невозможно переоценить. Связано это с их особой ролью в развитии и становлении современного, культурного и развитого общества, с важной миссией, которую выполняют данные произведения в качестве двигателя прогресса.

Безусловно, изменение ситуации сложившейся в сфере интеллектуального права в короткий срок невозможно. Между тем, ее анализ позволит установить обоснованные критерии установления пределов права, позволяющих учитывать интересы всех лиц, участвующих в создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные правовые акты

1. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. [Электронный ресурс]: Женева: ВОИС. №287 (R). 1996. С. 17. // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
2. Договор ВОИС по авторском праву и согласованные заявления в отношении договора. [Электронный ресурс]: Женева: ВОИС. №226. 2000. // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
3. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) [Электронный ресурс]: от 15.04.1994 г. // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) [Электронный ресурс]: федер. закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в посл. ред.) // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
5. Об обязательном экземпляре документов [Электронный ресурс]: федер. закон от 29.12.1994 г. N 77-ФЗ // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
6. Об архитектурной деятельности в Российской Федерации [Электронный ресурс]: федер. закон от 17.11.1995 N 169-ФЗ (в ред. от 19.07.2011) // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
7. Об архивном деле в Российской Федерации [Электронный ресурс]: федер. закон от 22.10.2004 г. N 125-ФЗ // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
8. О собственности в СССР: Закон СССР от 06.03.1990 (утратил силу) // Ведомости СНД и ВС СССР. -1990. - № 11. - Ст. 164.
9. О собственности в РСФСР: Закон РСФСР от 24.12.1990 (утратил силу) // Ведомости СНД и ВС РСФСР. -1990. -№ 30. - Ст. 416.

Специальная литература

10. Андреев Ю.Н. Судебная защита исключительных прав: цивилистические аспекты: монография / Ю.Н. Андреев. - Москва: Норма, Инфра-М, 2011. - 400 с.
11. Белов В.А. Гражданское право: актуальные проблемы теории и практики / Под общ. ред. В.А Белова. - Москва: Юрайт-Издат, 2007. - 993 с.
12. Беляцкий С.А. Новое авторское право в его основных принципах / С.А. Беляцкий - Санкт-Петербург: Юрид. кн. скл. "Право", 1912. - 151 с.
13. Бентли Л., Шерман Б. Право интеллектуальной собственности. Авторское право. Перевод с английского / Л. Бентли, Б. Шерман; Пер.: Вольфсон В.Л. - Санкт-Петербург: Юрид. центр Пресс, 2004. - 535 с.
14. Веинке В. Авторское право. Регламентация, основы, будущее / В.Веинке; Под ред. Б. Д. Панкина. — Москва: Юрид. лит., 1979. — 232 с.
15. Гаврилов Э.П. Авторское право. Издательские договоры. Авторский гонорар / Э.П.Гаврилов. - Москва: Юрид. лит., 2009. - 176 с.
16. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону «Об авторском праве и смежных правах» / Э.П. Гаврилов; 4-е изд., перераб. и доп. Москва: Экзамен, 2005. - 384 с.
17. Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (постатейный) / Э.П.Гаврилов, В.И.Еременко. - Москва: Экзамен, 2009. - 202 с.
18. Гордон М.В. Советское авторское право / М.В. Гордон. - Москва: Госюриздат, 1955. - 232 с.
19. Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: Сборник статей / В.А. Дозорцев. - Москва: Статут, 2003. - 416 с.
20. Еременко В.И. Содержание и природа исключительных прав (интеллектуальной собственности) / В.И. Еременко // Интеллектуальная собственность. - 2000. - N 4. - С. 28-38.

21. Иванов Н.В. Авторские и смежные права в музыке: учеб.-практ. пособие / Н.В. Иванов; под ред. А. П. Сергеева. - Москва: Проспект, 2009. - 328 с.
22. Ионас В.Я. Произведения творчества в гражданском праве / В.Я. Ионас. - Москва: Юридическая литература, 1972. - 168 с.
23. Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике / В.Я.Ионас. - Москва: Юридическая литература, 1963. - 138 с.
24. Иоффе О.С. Советское гражданское право (курс лекций): Учебное пособие / О.С. Иоффе; Отв. ред.: Юрченко А.К. - Ленинград: Изд-во Ленингр. ун-та, 1958. - 511 с.
25. Иоффе О.С. Основы авторского права / О.С. Иоффе. - Москва: Изд-во "Знание", 1969. - 128 с.
26. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права) : Учебник для вузов / В.О. Калятин. - Москва: Норма, 2000. - 480 с.
27. Канторович Я.А Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения / Я.А. Канторович. -Пг., 1916. – 377 с.
28. Кириллова М.Я. Развитие советского авторского права: Учебное пособие / М.Я. Кириллова; Науч. ред.: О.А. Красавчиков. - Свердловск: Изд-во Свердл. юрид. ин-та, 1982. - 82 с.
29. Маковский А.Л. Исключительные права и концепция части четвертой Гражданского кодекса // Гражданское право современной России / Сост. О.М. Козырь, А.Л. Маковский. - Москва: Статут, 2008. - С. 103-141.
30. Мозолин В.П. О концепции интеллектуальных прав / В.П. Мозолин // Журнал российского права. - 2007. - № 12. - С. 100-109.
31. Никитина М.И. Авторское право на произведения науки, литературы и искусства / М.И. Никитина. - Казань: Изд-во Казан. ун-та, 1972. - 109 с.

32. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка / С.И. Ожегов, Н.Ю.Шведова. - Москва: ИТИ Технологии, 2003. - 506 с.
33. Пиленко А.А. Право изобретателя. Привилегии на изобретения и их защита в русском и международном праве: Историко-догматическое исследование / А.А. Пиленко. - Санкт-Петербург: Тип. М.М. Стасюлевича, 1903. - 404 с.
34. Райгородский Н.А. Изобретательское право в СССР / Н.А. Райгородский; Общ. ред.: И.Б. Новицкий, Е.А. Флейшиц. - Москва: Госюриздат, 1949. - 272 с.
35. Свечникова И.В. Авторское право: Учебное пособие / И.В.Свечникова. - Москва: Дашков и К, 2009. - 208 с.
36. Сергеев А.П. Авторское право России / А.П.Сергеев. - Санкт-Петербург: Изд-во С.-Петербург. ун-та, 1994. - 312 с.
37. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. Издание второе, переработанное и дополненное / А.П.Сергеев. - Москва: ПБОЮЛ Гриженко Е.М., 2007. - 752 с.
38. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права / В.И. Серебровский. - Москва: Издательство Академии наук СССР, 1956. - — 283 с.
39. Судариков С.А. Авторское право: учебник / С.А.Судариков. - Москва: Проспект, 2011. - 198 с.
40. Судариков С.А. Право интеллектуальной собственности: учебник / С.А.Судариков. - Москва: Проспект, 2010. - 796 с.
41. Фридман В.Е. Охрана частей и структурных элементов произведения как объектов авторского права в России и США: дис. ... канд.юрид.наук: 12.00.03 / Фридман Вероника Эмильевна. – Москва. 2005. - 142 с.
42. Хохлов В.А. Авторское право: законодательство, теория, практика / В.А.Хохлов. - Москва: Городец, 2012. - 368 с.

43. Чернышева С.А. Правоотношения в сфере художественного творчества / С.А. Чернышева.; Отв. ред.: Богуславский М.М. - Москва: Наука, 1979. - 167 с.

44. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права: Учебник русского гражданского права. Т. 1. / Г.Ф. Шершеневич. - Москва: Статут, 2005. - 461 с.

45. Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения / Г.Ф. Шершеневич. - Москва: Статут, 1998. - 321 с.

Материалы судебной практики

46. О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ N 29 от 26.03.2009 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

47. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 апреля 2008 года № 255/08 по делу № А63-14046/2006-С1 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

48. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24 октября 2006 года по делу № А05-69 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

49. Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 ноября 2009 года № ВАС-12437/09 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

50. Постановление Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 13 июня 2000 года № А28-6658/99-307/17 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

51. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 14 июня 2013 года по делу N А40-93928/12-117-941 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

52. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 19 января 2010 года N КГ-А41/13081-09 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

53. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 26 января 2012 года по делу N А41-30879/10 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

54. Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 04 октября 2010 года по делу N А07-6415/2010 Арбитражного суда Республики Башкортостан // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

55. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 26 февраля 2010 года N 09АП-28219/2009-ГК // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

56. Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 15 декабря 2011 года по делу N А70-7803/2011 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

57. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 02 февраля 2010 года N 09АП-26277/2009-ГК // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

58. Постановление Арбитражного суда Омской области от 28 ноября 2012 года по делу N А46-27768/2012 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

59. Постановление Арбитражного суда Ростовской области от 04 октября 2012 года по делу N А53-19693/2012 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

60. Постановление Арбитражного суда Красноярского края от 28 октября 2010 года по делу N А33-8728/2010 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

61. Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 22 мая 2015 года по делу N А56-39768/2014 // СПС Консультант Плюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.